TRACTATVS II.
perutiles & quotidiani
DE
INDICIIS, QVÆSTIONIBVS ET TORTVRA:

præstantissimorum ea ętate Doctorum, Dn. GVIDONIS DE SVZARIA MANTVANI, & D. PAVLI GRILLANDI DE CASTILIONE, vnà cum additionib. Dn. LVDOVICI BOLOGNINI Bononiens. V. I. D. clariss. equitisq; dignissimi.

Zween nützlicher Tractat
D. GVIDONIS DE SVZARIA, vnnd PAVLI GRILLANDI DE CASTILIONE, von gründtlicher Vnderweisung inn peinlicher scharpffer Frage/ wie vnd wenn ein Obrigkeit gegen Vbelthätern/ damit niemand zu kurtz geschehe/hierinn verfahren soll.

Jetzo den Gerichtshältern zum besten vertentscht/vnd mit besonderm fleiß gemehret: beyde *textus*, zu Latein vnnd Teutsch sampt jhren *allegaten* gegen einander conferiert / auch inn gewisse *capita* vnderschiedlich distribuiert vnnd geordnet: Durch

IOANNEM GVÖRNERVM DE VINECA Hanoi. S. S. L. L.

VRSELLIS.
Apud Nicolaum Henricum, sumptibus Cornelij Sutorij.
Anno M. D. XCVII.

REVERENDO ET ANTIQVA NOBILITATE PERQVAM SPLENDIDO EXPERIEN*TISSIMOQVE*

Dn.

IOAN. SCHWEICKHART A CRONBERG,

SVMMAE AEDIS APVD MOGVNT. DECANO,

SVPRA QVAM DICI POTEST OR*NATISSIMO VIGILANTISSIMOQVE* DOMINO AC PATRONO SVO DIGNISSIMO;

Hoſce II. Tractatus criminales Latinogermanicos

DE

INDICIIS, QVAESTIONIBVS ET TORTVRA.

IN

Grati animi ſignificationem: & perpetua obſeruantiæ teſtimonium demiſſe offert ac DD.

Ioannes Guörnerus de Vineca Hanoi. SS. LL.

IOANNES von Reiffenstein Vrsellanus VVetterau.

benigno lectori
S. P. D.

ACcipe nunc, humaniſſime Lector, Domini Guidonis de Suzaria, & Domini Pauli Grillandi de caſtilione, vna cum Ludouici Bolognini I.V.D. additionibus, DE INDICIIS, QVAESTIONIBVS ET TORTVRA, tractatus criminales latinogermanicos, quos tibi ita perjucundos perſpicio, vt nihil ſupra. Sed nimiū, me hercule, Ioann. Guarnero de Vineca I. V. Licent. debes, qui meo tamen prius ac aliorum familiarium hortatu, vigilijs indefeſſoq; ſtudio non pepercit, vt iſtos antehac in Germania ſeparatim rarò viſos, nouo ac plane miro ordine, alijsq; animaduerſionibus emitteret, nec opus ferme deſpicatui ducas, quinimo ne ceſſes ei immortalem & habere & referre gratiā, vtpote qui in huiuſmodi tractatuum reformatiõe, ita exacte & exquiſite operam dedit, vt laude haud exigua ſit exornandus: quandoquidem

dem non minorem inuentis addentes, quam rerum inuentores ipſi mereantur. Hi namque ſunt ſupra modum laudandi, cum vniuscuiuſq; operis inuentio primas obtineat. Iſti vero non ſatis laudantur, cũ inuenta declarent, perpoliant, extendant atq; reforment: quæ omnia hiſce in tractatibus minime deſiderantur. Et quemadmodum ſciti pictores ad viuum effingentes, id ad amuſſim non repræſentant, ſed coadiuuant potius & venuſtant, non diſcedendo tamen a naturali ſimilitudine: ita doctus ille vir, non relinquendo hoſce auctores, reformauit, pariter ac dilucidius illuſtrauit, induſtria ſua auctorũ propriorum materiam coadiuuans. Quã ſit propterea ab omnibus tam in ſchola, quam in foro verſantibus æqui bonique faciendus & amandus, ipſamet experientia in poſterum indicabit. Illum itaque a venenoſæ linguæ morſu benigne defendas, obſecro: ſcio enim pernicioſos quoſdam non defuturos, qui viro iſti (vt optimis quibusque paſſim accidit) æmulari haud videbuntur. Verum etſi me nõ lateat bonis nõ diſcolis inuideri, nequeo

tamen illum tibi maximopere non commendare. Præterea non dedignabere, tractatus hoſce criminales chariſſimos habere & obſeruare, quippe ex ijs maximum (adhibe modo fidem mihi) emolumentū iſtius materiæ comparabis. Vale.

ELEN-

ELENCHVS CAPITVM, QVAE hiſce duobus in tractatibus continentur.

I. TRACTATVS.

Cap. 1. De quæſtionis definitione. fol. 1

2 Quæ perſonæ torqueri poſſunt, & quæ non. 10

3 Qualiter inquiſitio ſeu quæſtio fieri debeat, & cũ quo moderamine tormenta ſint habenda. 18

4 Quo ordine tormenta ſint habenda, & quid ſi a pluribus ſint habenda. 21

5 Quibus ex cauſis homines torqueantur. 26

6 Quæ & qualia indicia, vt quis ad torturam poni poßit, requirantur. 31

7 De effectu quæſtionis. 47

8 Quæſtio: Aliquis quæſtioni ſubÿcitur, & contra alium confitetur, num dicto ſuo ſtetur. 58

9 Quæſtionem quotidie occurrentem continet. 69

10 Quæſtionem de facto occurrentem continet. 83

11 In ſtatuto ciuitatis cõtinetur, quod quis torqueri nequeat, niſi in certis caſibus, et in quibusnam 103

12 An liber homo torqueri poßit. 115

13 Maleficium per vnum teſtem probatum, an ſufficiens indicium ſit ad torturam. 128

14 Maleficio per famam probato, an ob id ad tormẽta procedatur. 134

15 Prætor habens arbitrium procedendi ſecundum conſcientiam, num defectus probationis indicÿ per eum ſuppleatur. 141

16 Indicia indubitata quæ: & quando quis secundū statutum torqueri possit. 147
17 De militib. nostri temporis, num hi quæstioni subiici possint. 160
18 De Presbyteris & clericis, num & hi torqueri possint. 164
19 De Iudicibus & Aduocatis, num & isti torqueri possint. 165
20 De consiliarijs ciuitatum, an & hi torqueantur. 167

II. TRACTATVS.

Cap. 1. Definitio quæstionis: item tortura quæ, & earum differentia. 173
2 Tormentorum species quæ, & quot. 177
3 De legitimis indicijs & ad torturam sufficientibus. 182
4 De quinq; istis gradibus tortura, & qualiter hi cognoscantur & inferantur. 200
5 Quibus in causis & criminibus tortura inferri possit. 237
6 In causis criminalibus an omnes personæ torqueri possint. 246
7 In causa pecuniaria & ciuili num ad torturam deueniri possit. 266

TRACTATVS

DE TORMENTIS SEV DE INDICIIS ET TORTVRA D. GVIDONIS DE SVZARIA, perutilis & quotidianus.

De definitione Quæstionis.

CAP. I.

SVMMARIVM.

1 *Iudex torturus reum, iuris & humanitatis meminerit, nec repente ad tormenta procedere debet, si veritas impositi criminis, alia quauis via leuiori erui possit.*

2 *Quæstio seu tortura non ex leui caussa, aut pro quolibet crimine est indifferenter proponenda. Indicia non qualibet sunt ad torturam sufficientia.*

3 *Tortura repeti non debet quis, nisi duobus concurrentibus.*

Tormenta reo ea sunt moderatione inferenda, vt tortus aut innocentiæ, aut certe supplicio conseruetur saluus.

4 *Quæstio inquisitio quædam dicitur, cum tormentis & dolore corporis, facta eruenda veritatis gratia.*

5 *Quæstio fieri dicitur, per tormentum quasi torquens mentem.*

6 *Iudex carcerato, qui torqueri non potest, alimenta denegare non debet.*

7 *Ferula in pueris censetur quædam tortura.*

GVIDO DE SVZARIA.

DE quæstionibus plenius tractaturus videndum est, quid sit quæstio. Quæ personæ possint torqueri & quæ non. Et quomodo debeat inquisitio seu quæstio fieri, seu quo moderamine & quo ordine sint habenda tormenta, seu homines torquendi. Ex quibus causis, & quæ oporteat præcedere quæstionem, & quis sit effectus quæstionis. Denuo formabo quasdam vtiles, & quotidianas quæstiones super prædictis, & vt iudicibus immodice sæuientib. aliqua temperies imponatur. *l. si quis in ea culpa. 2. C. de custod. reorum.* prænotabis quinque magistralia ad hunc tractatum.

Auff

Auff daß man in gegenwertigem Tractat / die Pein vnnd Marter inn scharpffer Frag betreffendt / inn welcher täglich mancherley Bedencken fürfallen / ordentlicher weise wisse zu procediren / ist im Anfang zu wissen / daß die Obrigkeit fürnemlich auff fünff Puncten fleissig sol Achtung haben / damit nicht ein jeder seines Gefallens (da ein armer Mensch zu gefengnuß gebracht / vnnd einer Vbelthat bezüchtiget worden) wider ordentliche Recht handeln möchte / daß sich dasi mit nichte gebühren wil / auch die Recht solches mit Ernst verbieten.

Primum,† quod iudices qui de aliquo quæstionem habere intendunt, ante omnia iuris & humanitatis considerationem habeant, vt non facile ad tormenta procedant, nec repente, quantumcunq; adsint verisimilia argumenta, si aliqua leuiori via potest obiecti criminis prius veritas reperiri. *l. in criminibus. 1. ibi, non esse a tormentis incipiendum. l. Diuus Pius. 9. 1. & 2. respons. et l. edictum. 8. ff. de quæst. l. quoties. 12. C. de quæst. l. si possessor. ff. de rei vendic. & not. in leg. si inter. 5. idem respondit. in gl. ordin. ff. pro socio.* 1

Erstlich / daß sich ein jede Obrigkeit

fleissig bedencke / vnd sich nicht so leichtlich bewegen lasse / jemand ohn gnugsame vorhergehende Vrsachen vnnd Anzeigungen / mit scharpffer peinlicher Frage anzugreiffen / viel weniger dieselben zu widerholen / es seyen gleich dieselben Vrsachen vnd Vermuhtungen der Warheit ähnlich / vnd verisimilia vorhanden wie sie wöllen / insonderheit wo man sich durch einen andern vñ leichtern Weg / der Warheit solcher Sachen erkunden mag / nemlich der vbelthat / so dem gefangen Schuld gegeben / vnd dadurch zu Gefengnuß kommen ist.

2 Secundum est notandum, † quod ex qualibet leui causa, nec pro quolibet crimine, nec indifferenter de qualibet persona habenda est quæstio. *d. l. edictum. 8. ff. eod. tit. de quæst.*

Zum andern / ist wol in Acht zuhaben / vnd sich fürzusehen / daß die Obrigkeit nit auß einer jeden geringen Vrsachen / auch nicht ohn Vnterscheid der Person zu peinlicher Frage schreitte / damit er sich nicht vergreiffe.

Tertium notandum est, quod non quælibet

quælibet indicia ſunt ſufficientia ad tormenta habenda, quia tunc torquendus eſt reus, cum ſuſpectus eſt, & indicia præceſſerint, veriſimilia talia, quod ſola quaſi torquendi confeſſio deeſſe videatur. l. *in criminibus. 1. §. ſed & epiſtola. 1. ff. de quæſt.*

Fürs dritte/ſol man auch wiſſen/daß nit alle indicia **zu peinlicher Frag/einen damit anzugreiffen genungſam ſeyn / dieweil zur Tortur nit ehe ſol geſchritten werden/man habe dann ſolche ſtarcke Vermuhtungen/darauß zu verſtehen vnnd abzunemen/daß der Gefangene dieſelbigen nicht verneinen kan.**

Quartum notandum eſt, † quod in 3
quæſtione non eſt aliquis repetendus, niſi duo concurrant, ſcilicet quod noua ſuperuenerint indicia, & quod tortus in fortitudine corporis animiq; durauerit, *l. vnius facinoris. 18. §. reus, 1. ff. de quæſt.*

Zum vierdten/iſt zu mercken/daß keiner mit peinlicher Frage angegriffen werden ſol / es kommen dann zwey Dinge zuſammen/nemlich daß newe indicia **vorhanden ſeyn/vnnd daß der Gefangen an Leib vnnd Verſtand ſo ſtarck vnnd Vermögens ſey/**

daß er ſolche ſcharpffe peinliche Frage auß ſtehen vnd ertragen kan.

Quintum notandum eſt, quod iudices hoc temperamentum teneant, vt tormẽta non ſumant de aliquo in immenſum, nec quanta poſtulauerit accuſator, ſed prout moderatæ rationis temperamenta deſiderant, adeo quod tortus ſaluus innocentiæ vel ſupplicio conſeruetur. *l. 1. §. quæſtioni. 23. ff. de quæſt.*

Zum fünfften/ iſt wol zu mercken/ daß die Obrigkeit in peinlicher Frage ein ſolche Maß zu halten ſchüldig iſt/ daß er jhm bey Leib nicht zu viel thu/ vnnd den armen gefangen ſo offt nicht ſtrecken vnd auffziehen laſſe/ als ſein Ankläger haben wil/ ſondern ſo viel ſich leyden wil/ der Geſtalt/ daß der gefangen nicht zu Todt gemartert/ ſondern bey dem Leben bleiben möge/ biß daß er ſeiner Vnſchuldt genieſſen/ oder ſeinen gebührlichen Lohn empfahen möge.

Quid eſt quæſtio?

4 Quæſtio † eſt inquiſitio, quæ fit ad eruendam veritatem per tormenta, & corporis

poris dolorem, *l. item apud Labeonem. 15. §. quæstionem. 41. ff. de iniur. l. 1. §. quæstionem. 25. ff. de S. C. Syllan. & Claudian.*

Peinliche Frage iſt ein Erkündigung der Warheit / am Menſchlichen Cörper durch peinlichen Zwang vnd Tortur / dardurch der Menſch mit peinlichem ſchmertzen / daß es jhme wehe thut / angegriffen wirdt.

Nuda igitur interrogatio vel leuis territio ad hoc edictum non pertinet. l. *item apud. 15. §. quæstionem. 41. ff. de iniur. l. 1. §. 25. ff. de S. C. Syllan.*

ADDITIO D. LVDOVICI Bolognini.

Circa hanc quotidianam & vltimam materiam tormentorum, non dico vtilem tantum torquendis, ſed potius quoad eos horrendam & inutilem, licet multum practicabilem, vt vides.

Dictus auctor fecit quinque principales dubitationes, in quibus vis tota eius conſiſtit cum declarationibus, interpretationibus & limitationibus per me in vnoquoque paſſu inferius ſubijciendis.

Et primo † circa hoc primum ſ

quod quæſtio ſit ad eruendam veritatem per tormenta & corporis dolorem, &c. Dicas quod hoc verũ eſt, ſed iudicio meo etiam dicitur fieri per tormentum, quaſi torquens mentem, a torqueo, torques, ita reperio dixiſſe Dom. Abbat. *in cap. cum in contemplatione. in 1. column. in princ. in verſ. & pro intellectu materiæ, & c. extra de regul. iur.*

Plus dico, quod etiam denegatio victus dicitur ſpecies torturæ. *text. eſt. in d. l. 15.* 6 *§. quæſtionem. ff. de iniurijs. & ibi gloſſ.* & ideo † malefacit iudex alimenta denegans carcerato, qui torqueri nõ poſſit, ſecundum Bartol. *in l. 1. §. diuus. ff. de quæſt. & D. Angel. Aret. in ſuo libello maleficior. in verb. fama publica præcedente. in 2. col.*

Die Obrigkeit kan auch einen mit Hunger oder Durſt peinigen / daß er die Warheit ſagen muß / derwegen ſo thut die Obrigkeit vnd Richter gar vnrecht / daß ſie die gefangen nicht ſpeiſen / welche nit peinlich dürffen gefraget werden.

Et adeo requiritur corporis vel mentis dolor, quod ſi iudex fecit quem ſpoliare, vt torturæ eum præberet, ſi confiteatur crimen, non dicitur confeſſio eſſe extorta metu tormentorum ſecundum Nicol-

col. de Neap. *in l. noviſſime. ff. de falſ. tut. aut.* licet Salycet. in hoc vltimo teneat contrarium. *in l. ſi quis. 2. C. de cuſtod. reor.* & forte melius. Nam ſi denegatio victus inducit ſpeciem torturæ, idem in ſubiecto torturæ, & iam ſpoliato, vt torqueatur. nam ineſſe videtur. *l. lecta. ver. dicebam. ff. ſi cert. petat. & facit l. pen. ff. de teſtam. milit.* Pro quo facit, † quia ferula dicitur eſſe ſpecies torturæ in pueris. 7
l. 1. §. impuberes. ff. ad Syllan. & eſt gl. quam commendat ibi Bald. *in l. fin. C. ad Syllan.* & Bartol. *in l. ex libero. 15. §. de minore. 1. ff. de quæſt.* ad idem facit, quia ſi filius torquetur, prout torqueri debet, ante patrem, coram patre, pater dicitur quaſi tortus. §. *ſed veteres. Inſtitut. de noxal. act.* & infra dicemus poſt authorem *in cap. quarto incip. tormenta quo ordine, &c.* & tamen corpus non tangitur, præterea ductus ſolum ad locum torturæ, ſi confitetur, dicitur confeſſus in tormentis. l. *obſeruare. 2. C. quor. appel. non recip. in verb. formidine tormentorum.* & dicetur infra poſt auctorem, *capit. 10. numer. 11. quæro, quæ dicitur confeſſio, &c.* neque omnibus iſtis modis dicitur quæſtio habita.

Quæ personæ torqueri possunt, & quæ non.

Cap. II.

SVMMARIA.

1 *Torqueri potest in casu quilibet, cuiuscunq; sit conditionis aut status.*

2 *Torquendi non sunt, qui in dignitate constituti sunt.*

3 *Statuliber improprie dicitur, cui libertas in tempus certum, vel sub conditione certa relinquitur.*

4 *Seruus quando & contra quem torqueri possit.*

5 *Minor 14. annis torqueri non debet, potest tamē ferula vel corrigia cædi.*

6 *Ferula minoribus datur, vt veritas sciatur, sed non vt condemnatio sequatur.*

7 *Decrepitus non est torquendus, & quæ dicatur decrepita ætas.*

8 *Decrepitus in crimine læsæ maiestatis & hæreseos torqueri potest.*

9 *Iudices eminentißimi, milites, decuriones & eorum filij, nequaquam sunt torquendi.*

10 *Torquens in dignitate constitutum in casu non excepto in eo scilicet, quo torqueri non debebat, capite plectitur.*

11 *Clerici & Presbiteri an & quando sint torquendi.*

GVIDO

GVIDO DE SVZARIA.

VAE autem perſonæ † torqueri poſſunt, & quæ non, & certe torqueri poſſunt tam liberi quam ſerui, & liberti, & ſtatuliberi. *l. edictum. 8. l. Diuus pius. 9. & l. ex libero. 15. ff. de quæſtion.* & tam maſculi, quam fœminæ, niſi ſint prægnantes. *l. pragnantiũ. 3. ff. de pœnis. Paul. lib. 5. ſententi. 12. §. 5. Eclog. 51. cap. 3. Quintilian. 277.* Supplicium, inquit, prægnantis lex differri in diem partus iubet, idem refert Clemens Alexand. *2. ſtromatum. Aelianus 5. de varia hiſtoria Plutarc. in 16. de ſera numinis vindicta. 2. Diodorus. 3.* 1

Et quamuis quidam contrarium dixerint, dic indubitanter liberos homines, tã in ſeipſos principaliter, quam alios torqueri poſſe. *l. ex libero. 15. in princ. l. vnius. 18. §. teſtes. 3. ff. de quæſtion. arg. l. ſicut falſi. 17. l. ſi quis decurio. 21. C. ad leg. Cornel. de falſ. l. proditores. ff. de re milit. Auth. vt iudic. ſine quoquo ſuffrag. ſiant. tit. 2. cap. illud videlicet. 10. verſic. oportet enim. collat. 2. Nouell. 8. leg. milites. Cod. de quæſtionib.* ubi indiſtincte loquitur, & quo ad crimina, & quo ad perſonas cuiuscunque conditionis † exceptis quibusdam in dignitate poſitis, quos torqueri non permittit, 2

l. nullum.

l. nullum. C. de testib. l. nullus. C. de assessor. ad finem. Omnia iura prædicta loquuntur de quæstionibus habendis de liberis hominibus.

Welche Personen mögen peinlich gefraget werden/ vnd welche nicht: ist droben vermeldet/ daß alle Personen mögen peinlich gefraget werden / außgenommen die/ so im Rechten zu fragen verbotten seyn/ doch sagt das Kayserliche Recht/ daß inn etlichen Fällen/ alle Personen ohn Vnterscheid mögen peinlich angesprochen werden / alda der Imperator ohn Vnterscheid redet von solchen Lastern vnd Fällen / darvon allerley Menschen können gefraget werden / außgeschieden die / so im Regiment seyn.

ADDITIO D. LVDOV. Bolognini.

Circa hanc secundam conclusionem de personis torquendis, seu quæ torqueri possunt, adde quod dictum in liberis, ipse met[illegible]ctor confirmat infra *cap. 12. in princip. incip. Sed nunquid liber homo, &c.* Et idem dicendum est etiam in statu liberis. text. est
3 *in leg. statuliber. 14. ff. de quæstion.* Et † statuliber dicitur ille, cui libertas est relicta

in

in certum tempus, vel certa conditione interim. *l.1. & per tot. ff. de stat. liber.* & ita in terminis voluit Dom. Abbas *in c. cum in contemplatione. in vlt. col. circa fin. in vers. si vero sunt statu liberi, &c. extra de reg. iur. &* voluit *Bartol. in l. diuus pius. 9. ff. de quæst. & Angel. Aret. in suo tract. maleficior. in verb. fama publica præcedente. in ver. sexto quæro, quæ personæ, etc.* vbi dat regulam generalem, quod omnes possunt torqueri, nisi sint a iure excepti. De seruis autem dicas tu clarius, † quod aut volumus torquere 4
contra extraneum, & indistincte possunt: aut contra dominum, & non possunt, nisi in subsidiū, nisi sit super facto communi domini & serui. *l. quicunque. C. de seru. fugit.* & nisi in criminibus exceptis, vt læsæ maiestatis & similibus. ita voluit Dom. Abb. vbi supra in vlt. verbis licet Dom. Angel. vbi supra simpliciter dicat seruos torquendos.

GVIDO DE SVZARIA.

Excipiuntur quædam personæ, † quas 5
ius torqueri non sinit, scilicet quædam per ætatem, vt minores 14. annor. nam torqueri non possunt, tamen possunt ferula cædi, vel terreri corrigia leuiter adhi-

ruendam

ruendam veritatem. *l. cum aliter. 1. §. impubes. 32. & §. impuberi. 33. l. excipiuntur. 14. ff. de S. C. Syllan. l. de minore. 10. primo responso. & l. ex libero. 15. §. de minore. 1. ff. de quæstion.*

Etliche Personen können noch söllen nit torquiret werden / vnnd erstlich werden die minderiärigen excipiret / welche die Recht nicht wöllen peinlich gefragt haben / wann sie vnter 14. Jahren sein / doch mag man sie wol bedrawen / auch wol mit Ruhten / so es vonnöhten ist / streichen / vnd sonst man die Warheit nicht erfahren kan.

Additio D. Ludou. Bolognini.

De hoc supra dixi in 1. cap. ideo hic nō repeto. Sed notatur † nunc vnum, quod
6 ferula, qua torquētur isti minores 14. annor. datur solum, vt veritas sciatur, non autem condemnetur, secundum Bartol. *in d. l. ex libero. 15. §. de minore 1. ff. de quæstion. & Bald. in l. fin. C. de S. C. Syllan.* vbi dixit limitando prędicta, vnum notabile verbū, quod hoc procedit in minore, maiore tamen infante, secus autem in infante secundum eum ibidem.

GVIDO DE SVZARIA.

Item ætati † decrepitæ subuenitur, & non
7 torquetur, sed quæ dicitur illa ætas decrepita cui debeat subueniri, respondeo, vt *l. si quis. 3. §. ignoscitur. 7. ff. de S. C. Syllan.*

Zum

Zum andern / werden auch alte verlebte Leut bedacht / vnd mit der peinlichen scharpffen Frag verschonet: vnnd ist von solchen alten zuverstehen / so auff der Gruben gehē / vnd deß letzten Alters seyn. *c. vlt. 80. distinct.*

Additio D. Ludou. Bolognini.

In hoc de decrepito adde tu, quod idē voluit Angel. *in d. suo tract. maleficiorum, in vers. fama public. præcedente. &c. in vers. sexto quæro, quæ personæ, &c.* vbi limitat † præterquam in cri- 8
mine læsæ maiestatis & hæreseos & similibus. Nam cum in istis casibus Doctor & miles & omnes exceptuati torqueri possint puta infra dicemus in locis suis. Idem & multo magis dicendum est in decrepito, vt nō excusetur, quin torqueatur, quo vero ad ætatem decrepitam, quæ dicatur vltra text. *in d. l. si quis. 3. §. ignoscitur. 7. ff. de S. C. Syllan.* dicas prout habetur *in c. fin. 80. dist.* & per Ioann. Andr. *in proem. 6. lib.* & habetur in hoc vers. infans, inde puer, adolescens post iuuenis, vir, dicitur inde senex, postea decrepitus.

GVIDO DE SVZARIA.

Item in dignitate positi † non tor- 9
quentur,

quentur, vt eminentiſſimi iudices, & milites, & decuriones, & filij & nepotes prædictorum, ne in eis aliqua pudoris macula aſpergatur, vt *l. milites. 8. l. Diuo Marco. 11. l. decuriones. 16. C. de quæſt.* Sed in quibuſdam caſibus dignitas nec minor ætas præbet excuſationem, quia torquentur, vt in crimine læſæ maieſtatis, & proditionis, & quibuſdam alijs. *l. de minore. 10. primo reſponſo. §. ſed omnes. 1. l. ex libero. 15. §. de minore. 1. ff. de quæſt. l. decuriones. 16. C. de quæſt. l. 3. §. 4. C. ad l. Iul. maieſt. l. deſertorem. 3. l. proditores. 7. ff. de re milit.* Item decuriones in alio caſu torquentur, cum tempore decurionatus quæritur de fide inſtrumenti, quod ante decurionatum confecerant. *leg. ſi quis decurio. C. ad leg. Cornel. de falſ.*

Fürs dritte / werden auch mit peinlicher Frage verſchonet die jenigen / ſo inn hohen Empteren ſitzen / als Ritter / Vogt / Landtrichter / Rahtsherren / Schöpffen vnnd dergleichen / vnnd jhre Kinder / doch inn etlichen Fällen wirdt dieſer Perſonen nicht verſchonet / ſondern die peinliche ſcharpffe Frage gegen jhnen fürgenommen / als inn crimine læſæ maieſtatis, auch wenn ſie Verrähter deß Vatterlandts ſind.

Quarto

Quarto & vltimo mulieres quouſque ſunt prægnantes torqueri non poſſunt. *l prægnantis. ff. de pœnis. Paul. 5. ſent. 12. §. 5. Eclog. 51. cap. 3.*

Zum vierdten / ſol man auch ſchwanger Weiber mit peinlicher Frage verſchonen / ſo lang biß ſie der Frucht entledigt werden.

ADDITIO D. LVDOVICI Bolognini.

Circa has perſonas priuilegiatas, adde tu, quod idem voluit Dom. Abb. *in cap cum in contemplatione. in 1. col. in verſ. quinto quæro homines, &c. & Angel. in d. ſuo tract. maleſic. in gl. fama publica. verſ. ſexto quæro, &c.* dicens † quod ſi quis torqueret aliquem de prioribus vel de ancianis, qui ſunt loco decurionum, puniretur pœna capitis, niſi eſſemus in criminibus exceptis, alleg. tex. *in l. fallaciter. 3. C. de abolition. & Bald. in l. quæſtio. C. de decurion.* Plus dico, quod conſuetudo inducens, quod perſonæ priuilegiatæ torqueantur, non videl. tex. eſt *in l. omnes iudices. per quem tex. ita determinat ibi Bart. C. de decur. lib. 10.* Præterea ſcias, † vltra perſonas enumeratas per authorem, idem dicendum eſt in clericis ſecundum quoſdam, quos refert Dom. Abb. *in d. cap. cum in contemplatione.* vbi tamen

ipſe poſtea decidit contrarium, & plus dicit, quod etiamſi eſſent presbyteri, poſſunt torqueri: Subdit tamen, quod clerici in vno ſunt priuilegiati, quod tortura non debet eſſe ita ſeuera in eis, ſicut in laicis, vnde non debent ſupponi aculeis vel funiculis, ſed virgis ſeu corrigijs al. text. *in c. 1. in fin. 23. q. 3.*

Qualiter inquiſitio ſeu quæſtio fieri debeat, & cum quo moderamine tormenta ſint habenda.

Cap. III.

SVMMARIA.

1 *Quæſtio qualiter, & quo debebat moderamine fieri.*

2 *Iudicis æqui arbitrio relinquitur, & quando, & qualiter quis torqueatur.*

3 *Iudex in dubio modum torturæ non præſumitur exceſſiſſe.*

GVIDO DE SVZARIA.

1 INquiſitio ſeu quæſtio † qualiter fieri debeat, & cum quo moderamine ſint habenda tormenta: dic non eſſe in immenſum tormenta habenda, nec quanta poſtula-

postulauerit accusator, sed vt moderatæ rationis temperamenta desiderant. l. *quæstionis. 7. leg. de minore. 10. §. tormenta. 3. ff. de quæstion.*

Folget nun/wie man die peinlichen Fragen fürnemen sol/vnd mit was massen: für allen Dingen aber soll der magistratus die Fürsehung thun/wenn es durch gnugsame indicia dahin kommen/daß man einen gefangenen oder Vbelthäter mit peinlicher Frag angreiffen sol/oder mag/daß er fürsichtig handle/auff daß jhm der Scharpffrichter nit zu viel thue/sondern in dē Maß halte/sonderlich daß er den armen Sünder so hart nicht anstrengen lasse/auch so offt/als der Ankläger wil/sondern allwege vernünfftig vnd mässig halte vnd anstelle.

Et circa hoc non potest certa tradi doctrina, sed iudex consideret torquendum cuius sit fortitudinis, vel debilitatis, cuius valetudinis, cuius ætatis, & secundum veritatem, personæ varietatem, criminis, seu alterius negotij qualitatem, quandoque superioribus, quandoque minoribus tormentis vtatur, & quod hæc sint consideranda, probatur per

iura *in l. 3. §. fin. ff. de re milit. l. si quis in graui. in princ. ff. de S. C. Syllan.* Sic ergo torqueat, vt innocentiæ, vel ſupplicio ſeruet incolumẽ. *l. quæſtionis. ff. de quæſt.*

Wiewol man in dem Fal kein gewiſſer Regel geben oder halten kan / ſondern dem Richter wil gebühren / fleiſſig auff die gefangen Perſon Achtung zu habẽ / wie ſtarck wie alt / wie ſchwach ſie ſeyn / auch ob die Verbrech groß oder gering ſeyn / alſo daß er nach Gelegenheit bißweilen ſchärpffte / vnnd härter / bißweilen auch linder fragen muß / vnnd ſolche Vmbſtände fleiſſig betrachten ſol / welches jhm dann die Obrigkeit fürnemlich ſol angelegen ſeyn laſſen.

ADDITIO D. LVDOVICI Bolognini.

Circa modum ſeu moderamen tormentorum dominus author recte locutus eſt, cuius dictis adde, quod idem voluit dom. Abb. *in d. c. cum in contemplatione. in 1. col. in verſ. tertio quæro, qualis debet eſſe, &c. idem voluit Angel. Aret. in tract. maleficior. in verſ. fama publica præcedente, &c. in verſ. ſeptimo quæro, cum quo moderamine, &c.* vbi ſubdit, quod hoc reſi-
2 det † in pectore boni iudicis, qui conſiderabit omnia prædicta, adeo quod ſi indi-

cia

cia præcedant, & in actis appareat de eis, ſi iudex quem torqueat, & tortus moriatur, non tenetur. *l. ſed an vltro. ff. de negot. geſt. & voluit Cyn. Bald. & Salyc. in l. Gracchus. C. de adult. & Bartol. in l. quæſtionu. ff. de quæſt. & Angel. in l. 3. C. de adult. & dominus auctor infra c. 12. num. 5. incip. an ſi iudex in tormentando, &c.* in quibus locis ſubduat præfati ſcribentes, quod hoc eſt verum, dummodo iudex non fuerit egreſſus terminos torturæ, † & in dubio 3 non præſumitur egreſſum fuiſſe, vnde dicenti contrarium incumbit onus probandi, quod dicit etiam notatu dignum Angel. vbi ſupra, de quo vide etiam per dominum Gand. in ſuo tract. maleficior. in rubr. de quæſt. in quæſtione quæ confeſſio dicatur facta metu, &c. & Angel. *in l. 1. de vi publ. Bald. in c. hac edictali. tit. de pace iuram. firmand. in vſibus feudor. & Bald. in rubr. tit. C. de pœna iudicis, qui male iudic. & dom. Gaſp. Cald. in c. 1. extra de depoſito.*

Quo ordine tormenta ſint habenda, & quid ſi a pluribus ſint habenda. Cap. IIII.

SVMMARIA.

1 *Tortura quo ordine ſit applicanda, ſi plures ſint torquendi.*

Pater & filius quando torquendi veniunt, a filio in patris præsentia est inchoandum.

2 *Fœmina quare prius torqueri debeat quã masculus.*

3 *Torqueri debet prius, qui veritatem nouit melius.*

4 *Iudex qualiter & quo ordine debeat reum interrogare.*

GVIDO DE SVZARIA.

1 IOrmenta quo ordine sint habenda, † posito quod a pluribus sint habenda. Respondeo sagax iudex considerabit, a quo facilius possit erui veritas, & sic ab illo quæstionem incipiat, a timidiori, a magis suspecto, a iuniori, a debiliori, & non a fortiori. *l. 1. §. 1. & 2. l. vnius. 18. §. 1. ff. de quæst.*

Wann auff einmal viel gefangner vorhanden/ vnd peinlich zu fragen seyn/ in dem Fall kan man auch wol kein gewisse Regel fürschreiben/ sonder ein verstendiger Richter der listig ist / vnnd mancherley Art der Leute kent/ muß sehen/ an welchem anzufahen/ damit er die Warheit erfunden möge/ doch ist zu wissen/ daß die Gefangene selten einerley Art seyn/ einer ist beherzter / einer forchtsamer denn der ander / inn dem Fall ist an dem furchtsamern anzufahen/ Item/ welcher

welcher am meisten Verdachts auff jhm hat / oder sonst schwacher Complexion ist. Auch so bekent ein junger ehe/deñ ein alter.

Item si torquendi sunt pater & filius, a filio est incipiendum in patris conspectu, quia per hoc dicet citius pater, cum ipse magis torqueatur, quam filius. *argum. l. isti quidem. in fin. ff. quod metus causa. & §. sed veteres. Instit. de noxalib. act.*

Dergleichen so man Vatter vnd Sohn peinlich fragen sol / mag der Richter am Sohn anfahen / vnnd den Vatter zusehen lassen/damit er desto eher bekenne.

Item fœmina prius quam homo torqueatur, quia homo tanquam maioris constantiæ tardius confitetur, & mulier citius, quia momentaneum & instabile cor habet. *l. filia in orbitate. 20. C. de inoffic. testam. c. forus. extra. de verbor. signific. l. deferre. 18. in princ. ff. de iure fisci.*

Item ein Weib pfleget auch eher zu bekennen / vnd kan so fest nicht halten / als ein Man.

ADDITIO D. LVDOV. Bolognini.

Circa ordinem torquendi dominus

auctor recte locutus est, cuius dictis adde, quod idem voluit Dyn. *in suo tract. de quæst. in ver. quo ordine, &c. & Bart. in l. 1. ff. de quæst. & Angel Aret. vbi supra proxime in ver. fama publica præcedente. in vers. nunc videamus, &c. vbi allegat Angel. in l. fin. C. de quæst.* & dum loquitur † de fœmina, quę prius torquenda est, quam masculus, allegat ipse aliam rationem, quia fœmina est debilior. allegat textum *in l. filia. C. de inoffic. testam.* sed tamen contra hoc facit glos. *in l. nihil. de adult.* quæ dixit, quod fœmina sustinet grauiora vulnera, quam masculus, vnde dicas, quod tutior est ratio domini auctoris, quia fœmina habet cor momentaneum & instabile. De qua materia vide per Bartol. *in l. 1. ff. de offic. præfect. vigil.* vbi dixit, quod de re furata prius torqueri debet. & Bartol. *in l. Diuus. §. reorum. ff. locati. & Bartol. in l. si ita, ff. de fun. inst. & Bald. in l. 1. C. locat.* vbi dicunt, quod vicinus proximior debet prius torqueri, & Bartol. *in l. quoties. C. de naufrag. lib. 10.* vbi dicit, † quod ille debet torqueri, qui prius nouit veritatem, & facit *l. 1. in princ. & l. ex libero. §. 1. de quæst.* vbi probatur, quod prius torquendus est iuuenis quam senex, tanquam minus stabilis.

Præterea scias circa istum ordinem tor-

tormentorum, quod iudex debet cauere, vt non interroget inculpatum, an percusserit Caium in brachio, cum ense tali die, & tali loco, quoniam istud esset instruere ipsum, & per suggestionem inducere eum ad sic confitendum, vt est tex. *in l. 1. §. qui quæstionem. ff de quæst. & ibi hoc voluit. Bartol.*

Es ist auch hierneben zu wissen / vnd sonderlich wol zumercken / wenn der Richter den gefangen peinlich fragen wil / daß er sich in dem Fragen wol fürsehe / vnd nit also frage / ob er den Caium mit dem Schwert oder Spieß auff den Arm an dem Tage / vnnd an der Stell geschlagen habe / dann solches mehr instruiret denn gefraget ist / was der gefangen sagen / vnd den Weg weisen / was er bekennen sol.

Debet ergo interrogare † eum in ge- 4
nere, si cum aliquo fecit aliquam rixam, & postea descendendo ad species, si cum Caio, & postea si Caium vulnerauerit, nō autem magis in specie inclinet, vel rectius facit iudex, si solum interroget, si aliquod maleficium commiserit, nec vlterius interroget, alias forte ille doct⁹ diceret metu tormentorum, quod nunquam si sci-

ret, diceret, nec dicere potuisset, ita voluit Angel. Aret. *in d. tract. suo. in verb. fama public. in vers. tertio sit bene cautus index, &c.*

Derowegen er in der Gemeine fragen soll / wie er mit dem Caio zu Vnfrieden worden / wie der Handel sich zugetragen / etc. sonst möchte er sagen / das er nie gedacht hett.

Quibus ex causis homines torqueantur. Cap. V.

SVMMARIA.

1 *Reus ex causa ciuili & criminali potest torqueri, si alias veritas non possit haberi.*

2 *Tortura communiter in ciuilibus causis non est admittenda.*

3 *Indicia sufficientia & verisimilia quaestionem praecedere debent, neque enim in omni causa, aut qualibet persona est proponenda.*

4 *Confessio facta in tortura sine indicijs verisimilibus nulla censetur, etiamsi extra tormenta ratificetur.*

GVIDO DE SVZARIA.

1 EX quibus † causis torqueantur homines. Respondeo, ex ciuili & criminali, & tunc cũ veritas haberi non potest, vt

l. Diuus

l. Diuus. l. ex libero. ff. de quæst. l. quoties. 12. C. eod. tit. & not. Azo. in summa Cod. eod. tit. §. torq.

Auß was Vrsachen die Menschen peinlich sollen oder mögen gefraget werden / ist alhie kurtz die Antwort / daß nicht allein in peinlichen / sondern auch inn bürgerlichen Händeln / wo man die Warheit sonst nicht erkunden kan / die peinliche Frage statt hab / vnd zugelassen werde.

ADDITIO D. LVDOVICI Bolognini.

Circa causas quæstionis habendæ, optime locutus est dom. auctor, cuius dictis adde dom. Abbat. *in d. c. cum in contemplat. in 1. col. extra de regul. iur.* tamen scias † quod in 2 causis ciuilibus regulariter tortura non permittitur. *d. l. diuus. 9. & l. etiamsi. 11. & ibi Bart. ff. de quæst. & Angel. Aret. in d. verb. fama*, nisi pro delicto ciuiliter conueniatur, secundum Bald. *in c. dilectus. extra de appellat.*

Das ist / wann einer vmb einer peinlichen Sachen / bürgerlich beklagt vnd vorgenommen wird / doch inn bürgerlichen Fällen anderst nicht / denn so ein peinliche Verbrechung vorhanden ist.

GVIDO

GVIDO DE SVZARIA.

3 Non tamen ex omni cauſa † quis torquendus eſt, nec quælibet perſona indifferenter, vt *l. edictum. ff. de quæſt.* cum oporteat præcedere quæſtionem indicia ſufficientia & veriſimilia, nec a tormentis eſt incipiendum. *l. 1. primo reſponſo. ff. de quæſt.*

Folget/weñ man die Leut mit peinlicher Frage angreiffen ſol: Alhie hat es die meynung nicht/ daß man jederman/ ohn Vnterſcheid der Perſon/ vnd in allen Sachen/ auch zu jeder Zeit/ mit peinlicher Frag angreiffen möge/ ſondern man ſol nicht ehe ſolche Fragen fürnemen/ denn ſo man ſonſt hinder die Warheit nit kommen kan/ vnnd man zu ſolcher Frage genungſame indicia habe/ ſonſt ſol man an der peinlichen Frage den Anfang nicht machen/ wie dann auch oben gemeldt/ vnd ſolches Vernunfft vnd alle Billigkeit mit ſich bringet.

Nam ſine indicijs vel ſine præſumtionibus quis torquendus non eſt, vt *l. vnius 18. §. in ea. 2. l. marit. 20. & l. fin. ff. de quæſt. l. ſicut. in fin. C. ad l. Cornel. de falſ.* & certe a rectoribus eſt valde conſiderandum, & ponderoſe, nũquid præcedentia indicia ſint veriſimilia

& ſufficientia ad habendam torturam, cum ad talia reſtitutio vel appellatio ſubſequens prodeſſe non poſſit. nam plures, dum torquentur, perimere ſolent, *l. aut damnum. 8. §. 1. ff. de pœnis.* & quod torturam præcedere debeant indicia, probatur per iura *in leg. milites. 8. & in l. cum cognitionaliter. 3. C. de quæſt.*

Dann daß die indicia vnnd Vermuhtungen / darauff die peinliche Frage fürgenommen werden ſol / recht meſſig vnnd genugſam ſeyn ſollen / ſonſten vnnd ohne das / were dem armen Menſchen / da jhm zuuiel geſchehen ſol inn ſolcher Frage / weder mit der Appellation / noch Reſtitution gehollfen / dieweil jhr viel darunder das Leben embüſſen müſſen / wenn ſie ſolcher Geſtalt angegriffen werden.

ADDITIO D. LVDOVICI Bolognini.

In hoc quod indicia omnino præcedere debeant torturam, idem reperio voluiſſe dom. Abbat. *in c. cum in contemplatione. in 1. col. circa princ. extra de reg. iur. et dom. Angel. Aret. in ſuo libell. maleficior. in verſ. nunc videamus, &c.* in hoc nemo diſcrepat, ſed plus dicas, † 4

quod

quod in tantum debent præcedere indicia torturam, & etiam ſufficientia & legitima, quæ qualia ſint, infra dicam, quod confeſſio aliter facta, etiamſi ex poſtfacto ratificetur, etiamſi extra tormenta, non valet, nec poteſt illa confeſſione condemnari, caſus eſt not. *in l. quæſtion. ſecundum vnam lecturam gloſ. approbat. ff. de quæſt. dom. Gand. in tract. malefic. in rubr. incip quæro nunquid confeſſus in tormentis non præcedentibus, &c. & Angel. & Paul. de Caſt. & Ioann. de Imol. in l. qui in aliena. §. Celſus. ff. de acquir. hæred. & Salyc. et. in l. 2. in vlt. col. C. de cuſtod. reor. & Pet. de Ancha. in clem. 1. extra de hom, & in conſ. 22. incip. in Chriſti nomine vita inquiſitione formata in Philippum, &c. et Alex. in conſ. 5. in 1. col. incip. in cauſa inquiſitionis formatæ contra Vale. &c. in 1. vol. et in conſ. 53. in 2. vol. per tot. incip. viſ. themate, &c. & in conſ. 142. in 2. col. in 2. vol. incip. an ille qui primo fuerat iniuſte tortus, &c.* quia ſecundum eum poſtquam ſemel fuit indebite tortus, præſumitur ſemper ſubeſſe eadem cauſa iuſti timoris, & ideo non valet talis confeſſio, niſi præcedant indicia ſufficientia & legitima, & idem voluit auctor infra *cap. 10. numer. 9. incip. ſed quid ſi aliquis tortus eſt nullis, &c.*

Quæ

Quæ & qualia indicia, vt quis ad torturam poni possit, requirantur.

Cap. VI.

SVMMARIA.

1 *Indicia qualia ad torturam requirantur, indicis arbitrio committitur. & num. 6.*

Iudicantis arbitrio relinquitur, quicquid à iure non determinatur.

2 *Iudex prudens circa indicia indaganda solerter instare debet contra delatum de crimine.*

3 *Conuersatio mala est mala operationis, & conscientia deprauatæ indicium.*

4 *Indicia contra delatum sumi possunt ex constantia vel trepidatione.*

5 *Opera hominis attenduntur ex vita præteritæ gestis.*

7 *Inuenis cum puella repertus, vel de domo eius exiens, supposuisse præsumitur.*

8 *Furtum fecisse an præsumatur is, penes quem res subtracta reperitur.*

Fama mala alicuius de præterito, facit eum malum præsumi, in eodem genere mali.

9 Iudex

9 *Iudex in quibus delictis ad torturam promptior esse debeat.*

10 *Mortuus iuxta domum Titij repertus, an præsumatur a Titio occisus.*

11 *Fuga quando indicium sufficiens præbeat ad torturam.*

12 *Indicium consurgit, si postquam dominus locutus est in aure famuli, ipse famulus aliquod crimen commiserit.*

13 *Fama publica a fide dignis orta personis, indicium ad torturam tribuit.*

Confessio socij in crimine indicium ad torturam censetur præstare.

GVIDO DE SVZARIA.

1 INdicia quæ & qualia † requirantur, vt quis possit poni ad torturam: Respondeo, non possunt dici neque ostendi, vel de eis certa descriptio vel doctrina dari, sed hoc committitur arbitrio iudicantis, vt *l. 3. in princ. ff. de testib.* ibi tu magis scire potes, & sicut dicimus de accessione & mora, vt *l. de accessionibus. ff. de diuers. & tempor. præscript: & l. mora. ff. de vsur.*

Folget nun/ was für indicia **gnungsam vnd vonnöhten seyn/ so man einen peinlich fragen**

fragen wil. So viel das anlangt / was für genugsame Anzeige fürher gehen sollen / in peinlicher scharpffer Frage / hat es hierinn diese Meynung / daß daruon kein gründtlicher Bericht / vnd bestendige Lehr zu recht gegeben / noch gefunden werden kan / sonder stehet fürnemlich in deß Richters willkühr.

Et generaliter, omne quod a iure non determinatur, arbitrio iudicantis relinquitur, vt videre est in pœnis a iure non determinatis, vt *l. hodie. & l. sanctio. ff. de pœn. & l. 1. §. quibus nulla. ff. de effract.*

Wie dann auch die straffen / so im Rechten nicht außgedruckt seyn / in deß Richters Willkühr gestellet seyn.

Sic de tempore dicimus, quod indeterminate profertur, vt *l. 1. cum simil. ff. de iur. deliber.*

Also kan auch der Zeit halben kein gewisse Maß oder Regel gegeben werden.

Possumus tamen in genere talem doctrinam tradere, † quod astutus iudex debet sollicitus stare ad indaganda indicia contra delatum ex aliquo crimine. nam indicia sunt alijs probationibus proxima & dicuntur quasi demonstratiua veritatis

† z

& probationum adminicula, vt *l. instrumenta. & l. fin. C. de probat.*

Aber doch gleichwol kan in gemein dieſe Regel gegeben vnnd gebrauchet werden/ daß ein fürſichtiger Richter / allen müglichen Fleiß anwenden ſoll / in Erforſchung der Warheit/ wenn jhm einer/ ſo ein Vbelthat ſoll begangen habē / fürgebracht wird/ damit er gewiſſe indicia **haben möge/ dieweil ſie der Beweiſung am nechſten ſeyn/ vnd gleich als mit Fingern auff die Warheit weiſen / vnnd ſind eine Hülffe oder Stärcke der Vberweiſung / daß er darinn nicht feyre / ſondern beſten Fleiß fürwende.**

Sunt enim indicia pars probationis claræ, vt *l. hac conſultiſſ. §. deinde. ibi indicia, etc. C. qui teſtam. fac. poſſ.* Nam indicium dicitur ab indicando, vnde indicia, id eſt, adminicula demonſtratiua ad indicandum veritatem, vt *l. ſi adulterij. 34. C. ad leg. Iul. de adult. & l. ſolent. ff. de præſcript. verb.*

Quærat iudex, & inſtanter indaget, cū quibus & per quæ loca conuerſabatur de-
3 latus, quem torqueri intendit, † quoniam mala conuerſatio eſt malæ operationis

tionis indicium. *l. si plures. 3. §. ceteri. 2. ver. assidue. ff. de administr. tut.*

Es soll aber ein Richter fleissige Erforschung haben vnnd Erkundigung nemen/ mit welchen Leuten/ vnd an welchen Orten der verhaffte / so torquiret werden soll / sich gehalten/ dieweil ein böse Beywohnung ein Anzeig ist böser Handlung.

Nam ex mala conuersatione quis etiã bonus efficitur vitiosus. *l. ædiles. 25. hoc autem 6 ff. de ædilit. edict. ibi aleator forte, vel vinarius.*

Dann auch wol fromme Leute durch böse Geselschafft verführt vñ böß gemacht werden.

Ad idem demum Philosophus Aristoteles. Qualis quisq; est, talium consortio delectatur. hoc est.

Wie ein jeder geartet ist / so pfleget er auch gewöhnlich Geselschafft vmb vñ bey sich zu haben.

Item consideret loca, in quibus conuersabatur, quia secundum locorum varietatem varię colliguntur coniecturæ, vt *l. fin. C. si mancip. ita fuer. alien. l. aut facta. §. euenit. ff. de pœn.*

Item interest quærere, si erat inimicus offensi, vel si aliqua offensio interuenerat inter eos, quia tunc est præsumtio culpæ, quia inimicus de inimico malefacere & mala cogitare a iure præsumitur, vt l. *si inimicitiæ. ff. de his, quibus vt indign. l. 3. §. fin. ff. de adim. legat. l. 1. §. quæstioni. 23. ff. de quæst.*

Es ist auch dieses zu bewegen / ob der Thäter dem beschedigten zuuor feind vnd gehaß gewesen / dann darauß zu vermuhtẽ / weil er jhm zuuor gehaß gewesen / daß er jm ferner werde nachgetrachtet haben / wie er jhm weiter schaden möge.

Item studeat inuenire cuius æstimationis & famæ sit: qualis enim fuerit fama & opinio cuiuscunque in ciuitate, talem eum esse præsumimus. *l. de minore. 10 §. plurimũ. 5. ibi, vel cuius existimationis, &c. de quæst. & l. si a bonæ fidei. primo responso. ff. de rei vindic. Nou. 90. c. sancimus. 1. tit. 2. col. 7. auth. de testibus.*

Item was der verhaffte für ein geschrey hab in der Statt / da er sich gehalten: Denn man von einem jeden helt vnd redet / wie er sich zu halten pfleget. Hinc vicinus factum vicini scire præsumitur.

4 Item poterit iudex † indicia sumere, ex constantia, vel ex trepidatione vocis, vel mem-

membrorum, vel pallore. *d. l. de minore. 10. §. plurimum quoq. 5. ff. de quæst.* Locutio, vel constantia, vel trepidatio vel existimatio cuiusque attendenda est, & indaganda, quoniam multum conferunt ad illuminandam veritatem, & in lucem emergentia. *d. l. 10. §. 5. ff. dict. tit.*

Es mag auch ferner ein Richter indicia nemen/ **auß deß verhafften Geberden/ weñ er beständig oder erschrocken ist/ weñ er antworten sol/ oder sonst zitterlich redet/ wenn er im Angesicht verbleichet/ oder jhme die Hände zittern/ denn alle diese Stücke fast dienlich seyn/ daß man desto eher zur Warheit kommen mag.**

Item indaget, cuius, primo vitæ fuit, & an talia & similia, de quibus ad præsens inculpatur, facere consueuit: nam de vnoquoque bonum vel malum præsumimus consideratis primo actitatis ab illo, *l. desertorē. 3. §. sed si. 12. ibi, inspecto vitæ eius præcedentis actu, &c. & l. non omnes. 5. §. a barbaris. 6. ff. de re milit. l. tutor quoq. §. quæri potest. ff. de suspect. tut.* Ex gestis enim præteritæ vitæ † præsentia meti- 5
mur. *l. pen. §. fin. C. de agentib. in rebus. lib. 12.*

Item an fuerit ei minatus, quoniam erit indicium, quod ipse operibus adimple-

uerit illud, quod terrendis verbis profudit; cum ex dictis hominum facta pensemus, vt *l.1.C. si quis imperat. maled. & leg. Labeo. ff. de supell. legat.*

Gleicher weise soll auch erkundigt werden/ ob der Thäter dem beschedigten zuuor gedrawet/ denn so es geschehen/ so würde darauß abgenommen/ daß er es mit der that also verbracht habe/ dieweil man auß der Rede deß verhafften/ die That vnd Werck pfleget zuermessen/ doch nach Gelegenheit vnd Geschickligkeit der Person so dräwet/ dann man jhr wol findet/ so einem offtermal den Todt geschworen/ vnd jn dennoch leben lassen.

Item considerandum est, an sit talis, qui consueuerit & posse habuit talia committendi, quod est notatu dignum, vt l. *famosi. ff. ad leg. Iul. maiest. ibi, an potuerit facere. & ibi, an quid simile fecerit.*

Weiter ist auch diß zu bewegen/ ob er solche Händel zuuor gepflogen habe/ vnnd ob er auch die Macht habe/ solcher Gestalt zu handeln: Dann so es ein solche Person were/ die deß Vermögens nicht were/ dergleichen Fäll zu vollnbringen vnnd außzurichten

richten / ſo köndte man auch wider dieſelbe ſolcher Geſtalt vnnd ohn ſonder groß indicia nicht verfahren.

Item ſi aufugit, eſt indicium contra eum, vel ſi ſtatim ſe abſentauerit poſt perpetratum maleficium. *arg. auth. de exhib. & introduc. reis. cap. ſi vero. 4. tit. 8. col. 5. nouel. 53. l. conſiliarius. C. de aſſeſſor.*

Ferner iſt zu mercken / daß ſo bald er geflohen were / ſo were darauß ein Vermuhtung wider jhn zu ſchöpffen.

Item ſi teſtes recipiat ſuper maleficio commiſſo in loco, vbi fuit commiſſum, & de voce publica, & fama, cum citra probata coadiuuant indicium ad torturam, vt *l. 3. ff. de teſtib.* Ex multis alijs poterit curioſus iudex indicia ſumere ad informandã conſcientiã pro eruenda veritate delicti.

Auß dieſen vnnd andern mehr Vmbſtänden ſoll ein fleiſſiger Richter ſich zuuiel bemühen / damit er zu gründlicher Erfahrung der Warheit kommen möge.

Additio D. Ludou. Bolognini.

Circa hanc materiam qualiter & quomodo ſumantur indicia, & qualia requirantur, vt quis poſſit torqueri

d. auctor, vt vides, multipliciter exemplificauit, & finaliter concludit hoc dependere ex iudicis arbitrio, & ideo possumus dicere in hoc certam doctrinam dari nō posse, in qua materia primo reperio dom. Abbat. *in c. cum in contemplatione. in 1. col. in vers.* 6 *& quæ indicia sufficiant, &c.* vbi concludit † quod non potest dari certa doctrina, sed relinquendum est iudicis arbitrio, & idē voluit Bald. *in l. in vlt. col. in princip. C communia de legat. & Bald. in l. ea quidem. C. de accusat. et Bal. in rubr. C. de probat. in 2. col. et in l. seruos. C. de testib. & in l. 2. C. quorum appellat. non recip. & dom. Ang. Aret. in suo libello maleficiorum, in verb fama publica præcedente. in 5. col. in ver. quæro an vnum indicium,* &c. vbi ponit fere omnia exempla, de quibus hic per dom. auctorem, & vltra ea subdit, quod si res furata reperitur penes 7 aliquem: † & si iuuenis reperitur in domo pulcræ puellæ, vel reperitur exire de domo, præsumitur supposuisse, alleg. Bar. post Iacob. Butr. *in l. final. ff. de hæred. instituend.* vel si quis repertus est cum cultello euaginato prope mortuum, nam istud est indicium sufficiens, imo manifestum secūdum Bartol. *in l. fur manifestus. ff. de furt.* & idem si quis visus fuit cum cultello sanguinolento

lento exire de domo cum facie pallida, & repertus est intus domo mortuus allegat. Ioann. Andr. *in addit. Specul. in tit. de probat. §. 1. vers. 12. referentem. dom. Thom. de Piperata Combon.* ita tenentem, & plus dicentem, quod hoc est vltimum indicium ad condemnationem, de quo latius posuit dom Angel. vbi supra proxime.

Item / so geben auch solche Fäll grosse Vermuhtung / als wenn bey einem gestolen Haab gefunden wirdt / oder ein junger Geselle auß einer hübschen Metzen Hauß gehet / oder wenn einer bey einem Todten / mit einer blossen Wehr gesehen vnd gefunden wird / oder einer wird gesehen mit einer blutigen Wehr / vnnd bleichem Angesicht / auß einem Hauß gehen / darinnen einer erstochen vnd erschlagen ist.

Cuius dictis adde etiam † in hac materia indiciorum, & primo, dum dixit, quod si res fuit subtracta, & reperitur penes aliquem, præsumitur ab eo subtracta: nam hoc verum, dummodo probetur illum solitum esse talia perpetrare, alias nõ redditur suspectus ex eo solo. ita voluit dom. Alex. *in consil. 5. in 2. col. in 1. vol. incip. in causa inquisitionis formatur contra Valerium, &c.* † 8

Es iſt aber hierbey zu mercken / wenn gleich bey einem geſtolen Gut funden wird / vnnd er ſonſt Diebſtals halben vnbeſchrien iſt / ſo iſt es nicht Vermuhtung gnug / ſondern es muß auff jhn dargethan werden / dz er mit ſolcher geſtolener Haab pflege vmbzugehen / ſonſt macht es jm kein ſolch groſſen Verdacht.

Præterea in eo quod demũ fuit, quod mala fama alicuius de præterito, facit præſumi de præſenti. *d.l. non omnes. §. à barbaris. ff. de re milit. et l. ſi cui. §. yſdem criminibus. 2. ff. de accuſat.* nam hoc procedit in eodem genere mali, aliâs autem non, ſecundum Iacob. de Rauen. & Bartol. *in l. Caſſius. ff. de ſenat. et Bartol. in l. ſi pupillus. §. ſed ſi quis poteſt. in 7. quæſt. de nou. oper. nunt. & Bal. & Ioann. de Imol. in l. fin. ff. de hæred. inſtit. & Alexand. in conſ. 5. in 3. col.* vbi multũ ſingulariter more ſuo locutus eſt in hac materia indiciorum & torturæ. & *in conſil. 152. in 2. vol. incip. an tortus, &c. & in conſ. 67. in 7. & 8. col. in 1. vol. incip. ſi præcedentibus indicijs, &c. in ver. quod autem indicia fuiſſent ſufficientia*, vbi ponit de teſte deponente de viſu & de fuga illius qui dicebatur particeps eiuſdem delicti, & *in conſil. 77. in 2. & 3. colum. in eodem 1. vol. incip. in cauſa*

causa accusationis de crimine falsi, &c. vbi dat vnã doctrinam multum magistralem & declarantem totam hanc materiam, quod in delictis,† quæ occulte committuntur, 9 vt est adulterij, venerare aliquem, falsificare monetam,& similia, judex debet esse facilior, & promptior ad torturam. alleg. Bald. *in l. 3. C. de episc. audient.* qui dixit hoc esse mente tenendum. De qua materia posuit etiam idem Alexand. *in cons. 41. per tot. in 1. vol. incip. si præcedentibus indicijs, & in cons. 1. in 3. vol. incip. in causa inquisitionis formatæ contr. Anton. Fran. de Fon. &c.* Similiter illud quod dictũ est de inimico, vt præsumatur ab inimico offensus, *per leg. 3 §. final. ff. de aliment. & cib. legat. &c.*

Dicas quod idem voluit Spec. *in tit. de præsumtion. §. 1. & facit tex. in l. 1. §. hoc rescriptum. 29. ff. de S. C. Syllan. in vers. in suspicionem cadus, &c.* tamen intellige hoc esse verum loquendo de inimico capitali, vel saltem cum quo erat lis de maiori parte bonorum. ita voluit Speculator *in dict. §. primo. & Bartolus in d. lege tertia. §. final. & Angelus Aret. in suo libello maleficiorum, in verb. fama publica præcedente. in vers. quæro quid si reperiatur quidam occisus. argument. gloss. in l. licet de arbit.*

Vbi

10 vbi ponit etiam † de eo qui repertus est mortuus prope domum Titij, an præsumatur mortuus a Titio, & concludit, quod sic, si Titius erat solitus committere homicidia. *per gloss. in l. ciuilem. C. de furt. & Bar. in l. fin. ff. de via public.* & similiter, si quis reperitur mortuus in strata, præsumitur mortuus ab illo, qui frequentabat in illa, secundum Bartol. *in l. iuste. ff. de vsucap. in princ.* tamen intellige, si erat malus homo, alias non, secundum Angel. vbi supra proxime, *in versic. quid autem, si quis in strata, &c.* vbi ponit etiam, quid si quinque reperiuntur in vna domo, quorũ vnus reperitur mortuus, an presumatur ab illis de domo, post multa concludit, quod non possunt omnes prædicti puniri, sed bene possunt torqueri, alleg. Ioann. And. *in addit. Speculat. in tit. de homic. §. 1. vers. sed pone quatuor, &c.* Similiter dum dixit D. authorde minis præcedentibus, vt faciant indicium, & etiam consuetudo talia perpetrandi, &c. dicas quod idem voluit Bald. *in l. fin. ff. de hæred. instituend. & D. Abb. in c. tertio loco. in 6. col. cum seq. extra de probat. & Cyn. in l. 1. C. si quis imper. & Cyn. et Bald. in l. metum. C. quod metus caus. & Salyc. in d. l. 1. C. si quis imper. & Angel. & Ioann. de Imol. in d. l.*

fin.

fin. de hæred. inſtitu. tamen intellige ſane ſecundum qualitatem perſonæ minantis, ſecũdum Salycet. vbi ſupra proxime. Item illud,† quod demum eſt, de fuga, intellige 11
ſane, ſi fuga ſequatur vel inquiſitionem, vel accuſationem in cauſis non capitalibus, ſed in capitalibus poſt inquiſitionem vel accuſationem ex fuga, vel ſi reus ſtat caute in domo, vel alibi, ne capiatur, non eſt præſumtio vel indicium, quia iuſte timet, & ſic iuſte facit ſecundum Bartol. *in l. 1. ff. de his qui ſibi mort. conſciu.* Idem dicas, vbi fugiens propter terrorem familiæ, & poſtea citatus comparet, quia tunc ex fuga non inducitur indicium contra eum, ſecundum Bart. *in l. quis ſit fugitiuus. §. 1. ff. de ædil. edict.* Idem vbi quis aufugeret de carcere, quem apertum inuenit, ſecundum Bald. *in l. ſuccurritur. ff. ex quibus cauſ. maior.* Similiter indicium reſultat,† quando dominus lo- 12
cutus eſt ad aures famuli, vel in ſecreto, poſtea famulus delinquat, ſecundum Bar. *in l. ſi ventri. §. fin. ff. de priuileg. credit. & Bald. in l. 1. C. de ſeru. fugit.* Idem dico, ſi dominus diceret aperte famulo hæc verba vel ſimilia: non redeas domum, niſi ſenſero aliquid nouum de tali re, ſecundum Bartolum *in l.*

ſi quis

si quis mihi bona.§.sed si mandauerit. ff.de acqui.hereditat.& Paul.de Castro in l.1.in 2.col.C.de his quibus vt indign.& in cons.260.incip.in Christi nomine, videtur quod prædicta, &c. Similiter fama publica,† orta a personis fide dignis, facit indicium ad torturam, secundum Bartol. *in l.de minore.§ plurimum.ff. de quæst.* & similiter fama cum fuga, secundum Bald. *in l. voluntas. in vlt.col.C.de fideicom.* Similiter confessio, etiã in tortura, iuncta cum fama publica, vel cum alio iudicio, secundum Baldum *in l.fin.C. de probat.* Similiter confessio socij criminis, secundum Cyn. *in l.fin. C. de accusat. & Angel.in l.& si certus.ff.ad Syllan.& Paul.de Castro in cons.117.incip.notandum est, quod adulterium est graue, &c. & in consil.195.incip.hæc est quædam inquisitio, &c.* Similiter confessio iudicialis, vel etiam extraiudicialis, secundum glos. & Bartol. *in leg.5.ff.de adult.* quæ omnia tenementi, cum his quæ inferius dicemus in progressu, vbi ponemus, quæ dicantur indicia indubitata.

13

De

DE effectu quæstionis.

Cap. VII.

SVMMARIA.

1 *Quæstionis seu torturæ effectus quis sit.*
Confessio rei statim in causa criminali non praeiudicat ei, nec plenam facit probationem.
2 *Confessio in ciuilibus, in quib. differens sit à confessione facta in criminalibus.*
3 *Confessioni in tormentis, vel eorum formidine emanatæ, non creditur.*
4 *Confessio rei de crimine, an debeat ratificari, vel reiterari, antequam possit condemnatio sequi.*
5 *Cnnuictus de crimine non potest appellare, potest tamen confessus confessionem ratificare, aut reuocare.*
6 *Confessio sponte facta, potest statim ratificari, vel reuocari, sed ea quæ in tormentis fit, non statim ratificari debet.*
7 *Defensio non deneganda est sponte confesso.*

GVIDO DE SVZARIA.

DEnuo videre restat, † quis sit quæstionis effectus, & siquidem absque formidine tormentorum, vltro quis crimẽ confiteatur, dixerunt antiqui & moderni quidam

quidam præceptores, eum nõ esse statim damnandum, sed iudex debet stare per diem, vel per aliud tempus, secundum qualitatem criminis, & personæ conditionẽ, & iterum facere reum coram se præsentare, & interroget eum, an velit perseuerare in confessione quam fecit, an contradicere vel reuocare, & hoc ideo dicunt ipsi, quia confessio rei statim in causa criminali non præiudicat, nec statim facit plenam probationem, vt expresse dicit *l. 2. C. de custod. & exhibit. reor.*

Letzlich ist auch nöhtlich zu wissen / was die Wirckung der peinlichen Frag sey / bey welchem zu mercken / so einer freywillig / vñ ohne Tortur oder Pein sicher zu einer Vbelthat bekent / alhie besagen alte vnd newe Scribenten / daß derselbige auff solche Bekantnuß nicht alsbaldt zu verurtheilen sey / sondern der Richter sol ein Tag / zween oder drey innehalten / nach Gelegenheit der Person / vnd Wichtigkeit der Sachen / darnach sol er jn wider für jn stellen lassen / vnd fragen / ob er der that nachmals gestendig sey / vnd ob er auff solchem Bekantnuß gedenck zu verharren / vñ sagen / daß diß die Vrsach sey /

sey/ daß die Bekantnuß zu peinlichen Sachen / nicht bald ein vollkommene Beweisung mache.

Et ita intelligunt *d.l.2.* quæ non distinguit, an formidine tormentorum, vel sponte habita fuerit confessio,&ita intelligunt.*l.1.§.diuus.17.* ibi,nec statim haberi pro exploratis facinoribus.*& §.si quis vltro.27.ff.de quæst.*& sic ipsi dicebant.

Wie dann die Scribenten obgemelten Text dahin verstehen / dieweil er kein Vnterscheidt macht / ob das Bekantnuß auß Forcht der peinlichen Frag/ oder gutwillig geschehe.

Item inconfessione habita in ciuilibus † & habita in criminalibus, hoc interest, 2 quia in ciuilibus nō est opus perseuerantia,per dicta iura, nec mirum dicebant ipsi, si magis ponderate, & solertius in criminalibus,quam in ciuilibus proceditur. nam vbi maius vertitur periculū, ibi grauior habenda inuestigatio.*l. vbi falsi.22.C.ad l. Cornel.de falsi.l.qui sententiam.16.C.de pœnis.l.1.C. Theod.eod.tit.l.11.ff.de pœn.6.vbi periculum.de elect. in 6.*

Es ist auch zu wissen / daß zwischen dem Bekantnuß in bürgerlichen vnd peinlichen

Sachen dieſer Vnterſcheid gehalten wird/ daß inn bürgerlichem Bekantnuß die Beharrung nicht vonnöhten/ wie in den peinlichen/ vnd iſt nicht Wunder/ daß man inn peinlichen Sachen den Dingen fleiſſiger vnnd eigentlicher nachforſchet/ denn in den bürgerlichen.

Nec mirum, ſi tam varie, quia criminalia iudicia cum ciuilibus nil quaſi ſimile habent, vt *in princip inſtitut. tit. de public. iudic.* Tu dic contrarium, & hæc eſt communis opinio, quia ſi quidem quis in ſe confitetur ſponte crimen, ſtatim incarcerandus eſt, & illico tum abſque alia perſeuerationedamnandus eſt, vt *l. diem. primo reſponſo. C. de cuſtod. reor. & l. cum reis. C. de pœnis. & ita intelligitur. leg. ſi confeſſus. ff. de cuſtod. & exhibit. reor.* Non obſtat *d. §. Diuus. & §. ſi quis vltro.* qui intelliguntur in confeſſionibus factis & habitis in tormentis, & ſic ſimiliter intellige *l. 2. C. de cuſtod. reor.* ſecundum veriorem intellectum, & lecturam, vt patet in fine legis, ibi, *vt ſic iudicibus immodice ſæuientibus, &c.* Sin 3 autem in tormentis, † vel formidine tormentorum fiat confeſſio, tunc non ſtatur eius confeſſioni, hæc debet haberi pro

pro exploratis facinoribus, vt *d.§. diuus. & l.2. C.quorum appellat.non recip.* & est ratio, vt *l.2.§. quoniam ff.de quæst.* ibi, *quia quæstio est res fragilis & perniciosa, & vt plurimum veritatis, &c.* & tunc habet locum, *l.2.C.de custod.reor*, vt iudex faciat criminosum ad se redire, & quærat ab eo, vtrum velit in sua confessione perseuerare, an retractare, vel contrarium dicere vel docere, & tunc si perseuerauerit, valet eius confessio, aliâs non, vt dicit d. *§.si quis vltro. & dict. leg. 2.C.quorum appellat. non recip.*

ADDITIO D. LVDOV. Bolognini.

Dom. auctor, vt vides, circa effectum quæstionis multum notabiliter locutus est, faciendo differentiam inter confessionem spontaneam, & factã in tormentis, vt prima non requirat reiterationem, secunda sic. † Ast, tu in hoc passu dicas, 4
quod imo in puncto iuris verior est opinio, quod requiratur ratificatio seu reiteratio confessionis, vt est casus non cauillatio *in d.l.2.in vers. atq; ita post modum ductus, etc.* quem textum pondero cum suo princip. *in vers. deprehensus, &c. & in vers. cum de admisso cõstiterit crimine, &c.*

Quæ omnia oſtendunt confeſſionem ſponte factam, & maxime cum lex illa ſit poſita ſub tit. *de cuſto. reor.* & nō ſub tit. *de quæſt.* præterea, pro hoc conſidero rationem illius text. in fine: nam militat non ſolum in ſponte confeſſo, ſed etiam in coacto, quod econtra, ſi enim nō ratificatur confeſſio, nimis ſæuiret iudex in delinquentes.

Wiewol Dom. Ludou. Bologninus **dieſe Diſtinction verwirfft / ſagend / daß in beyden Theilen die Ratification oder Bekräfftigung der Bekantnuß vonnöhten ſey denn ſo das Bekantnuß nicht ſolt widerholet vnnd geſtanden werden / ſo würde vom Richter zu geſchwinde wider die Verbrecher verfahren / welches dañ wider die recht were.**

Ad idem pondero tex. *in l. fin. eod. tit. in prin. in verſ. velox pœna ſubducat. iuncta gloſ. in verb. ſubducat:* nam licet textus dicat delinquentē cito debere puniri, ſed dicit gloſ. ſeruata *d. l 2.* & ſic ratificata confeſſione, quæ tamen non dicebatur prius facta per tormenta.

Dann ob wol der Text ſagt *in d. l. final.* **dz der**

der Richter wider die Verbrecher mit der Straffe schleunig verfahren sol / so saget doch die glossa darneben / daß er gleichwol das Ziel nicht vberschreitten / sondern die rechte Maß vnnd Ordnung halten sol / wie sich gebühret.

Nec obstat, quod istud requiratur, quando confessio fuit facta in tormentis vt *d. §. diuus. & l. 2. §. tamen si.* quia respondeo, quod non negat ille text. quod idem non debeat fieri in alia confessione, etiã sponte facta.

Ligt auch nicht daran / daß diß erfordert wird / wenn das Bekantnuß inn peinlicher Frag geschehen / denn es darumb durch andere Weise nit verbotten ist / nemlich / weñ die Confession vnnd Bekantnuß willkührlich geschehen.

Non obstat etiã *d. l. 2. C. quor. appel. non recip.* quia non probat hoc in mille annis, nam dicitur ibi aperte, quod conuictus de crimine † non potest appellare, non tamen 5 dicitur, quin confessio, etiam sponte facta, non debeat ratificari, itaque ille textus non facit. Non obstat *l. cum reis. C. de pœn.* quia ille text. non loquitur primo in ter-

minis noſtris: præterea tollit facultatem ſupplicandi, & alias artes ad differendam ſententiam, ſed quod non debeat confeſſio facta ratificari, non negat ille textus, & iſta ratificatio non tendit ad oppugnãdum ſententiam poſtea ferendam. Itaque illa iura, ſi recte ponderentur, non probant opinionem D. auctoris, imo in contrarium allego caſum *in l.1.§.ſi quis vltro. ff. de quæſt.* vbi textus diſponit, non eſſe fidem adhibendam etiam confeſſioni vltro ſeu ſponte factæ.

6 Bene verum eſt, † quod vbi confeſſio eſt facta ſponte, poteſt reiterari, etiam in continenti ad modicum tempus, ſed cõfeſſio facta in tormentis, poſtea ratificari ex interuallo, & ſaltem debet quieſcere per vnum diem naturalem, antequam ducatur ad ratificandum propter metũ tormentorum, ſecundum Bartolum in *d.§. diuus. & Iacob. Butr. in leg. 2. C. de cuſtod. reor. & auctor noſter infra cap. 11. numer. 6. incip. item quæro quantum tempus, &c.* cum quo ibi dicam de hoc, & idem voluit Angel. Aret. *in ſuo tractat. maleficior. in verſ. fama publica præcedente, etc. in pen. et vlt. col. in ver. ſecunda nota, etc.*

&

& licet ipſe ibi dicat, quod vbi quis ſponte confeſſus eſt, non requiratur alia ratificatio, & ſic tranſeat cum opinione auctoris noſtri ſupra relata, tamen ſubdit, quod iudex cautus ſemper faciat confeſſionẽ reiterare, etiam ſponte factam, & ſic videtur etiam inclinare ad hoc, & iudicio meo hoc eſt tutius, & melius, nec iura contradicunt, imo requirunt, ſi bene ponderentur, vt ex ſupradictis apparet, quæ omnia tenementi, quia ſunt noua in hac materia, & vltra prædicta vltimo loco adduco, † quia etiam ſponte confeſſo non 7
eſt deneganda defenſio. *d. l. 1. §. ſi quis vltro. ff. de quæſtion.*

Letzlich ſoll ein fürſichtiger Richter fleiſſig in Acht nemen/ daß er den gefangen ſein Bekantnuß/ es ſey inn peinlicher Frage oder in der Güte widerholen laſſe/ fürnemlich darumb/ dieweil man auch dem/ ſo etwas bekent/ ſeine Defenſion zu laſſen/ vnd nicht abſchneiden ſoll/ wann aber einer ſeine Außſage vnd Bekantnuß mit Repetierung bekräfftiget/ vnd zum andern mal ein Ding bekennet/ ſo kan als dann ſeine

Defenſion wenig Krafft haben / ſo bekennt auch offt einer das / ſo er nicht gethan / vnnd ſich auch anderſt findet / wie wir einen ſchönen caſum vnnd Fall haben in l. 1. §. ſi quis vltro. ff. de quæſt. da ein Knecht bekent / daß er einen Todſchlag gethan / damit er nicht wider zu ſeinem Herren kommen dörffe / dem er entlauffen war.

Verba *d. §. ſi quis vltro.* hæc ſunt: prudenter & egregia ratione humanitatis, Saxa cariſſime, primitium ſeruum, qui homicidium in ſe confingere metu ad dominũ reuertendi ſuſpectus eſſet: perſeuerantem falſa demonſtratione, damnaſti, quæſiturus de conſcijs, quos æque habere ſe commentibus fuerat, vt ad certiorem ipſius de ſe confeſſionem peruenires: nec fruſtra fuit tam prudens conſilium tuum: cũ in tormentis conſtiterit, neque illos ei conſcios fuiſſe, & ipſum de ſe temere cõmentum: potes itaq; decreti gratiam facere, & eum per officium diſtrahi iubere: conditione addita, ne vnquã in poteſtatem domini reuertatur, quem pretio recepto certum habemus libenter tali ſeruo cariturum.

Da

Da der teutsche Text also lautet: Du hast gantz weißlich/vernünfftig vñ fürsichtig gehandelt / Lieber Sara / daß du den Knecht Primitium/ welcher erdichter weise / damit er nicht wider zu seinem Herren dürfft/ einen Todtschlag auff sich genommen vnd bekant/ vnd jn auff solche erdichte Anzeige verurtheilet / aber dich gleichwol von seinen Gesellen/welcher er auch erlogener Weise etliche angeben/erkunden wöllē/ damit du zu so viel desto gewisser Erforschung der Warheit kom̃en möchtest / wie dann solche deine Fürsichtigkeit nicht vergebens gewesen / dieweil sich inn peinlicher Frage so viel befunden / daß seine Gesellen nichts von jhm gewust/ er auch selbsten den Todtschlag auff sich erdichtet: magst derowegen den Befehl endern vnnd auffheben/ vnnd den Knecht / damit er seinem Herren nicht wider in die Hände komme / verkauffen lassen / wenn auch der Herr das Geldt für den Knecht bekompt / achten wir gewiß darfür / er wird eines solchen Knechts gern entrahten.

Ergo debet fieri ratificatio, quæ multum eneruabit defensiones postea futu-

ras, & sic citius ea expedietur, & per consequens cessat ratio. *d. l. cum reus. C. de pœn.* quod not. De quo etiam posuit Dynus in *tract. maleficior. in vers. restat videre quid sit confessionis, &c. Bartol. in d. §. Diuus. Bartol. in l. 1. in fin. ff. de custod. & exhibit. reor. & Salycet. in leg. 2. C. dict. eod. tit.* vbi multum notabiliter locutus est.

Quæstio: Aliquis subijcitur quæstioni, & contra alium confitetur, an dicto suo stetur.

Cap. VIII.

SVMMARIA.

1 *Torto contra alium confesso, quando credatur.*
2 *Tortus de se confessus, de alijs interrogari non debet.*
3 *Torqueri contra alios in quibus casibus quis possit.*
4 *Inculpati, seu accusati à torto, an ob huiusmodi præsumtionem tortura applicari possint.*
5 *Inculpatio sola à torto facta, non facit indicium sufficiens ad torturam.*
6 *Inculpatus à torto, an saltem possit subijci tortura, si sit malæ conuersationis & famæ.*

GVIDO

GVIDO DE SVZARIA.

ED quid de quæſtione † occurrenti: Aliquis quæſtioni ſubijcitur, & confitetur contra alium, nunquid ſtatur dicto ſuo? Reſpondeo: Diſtingue: aut torquetur in alios conſocios & non in ſe, & tunc ſtatur dicto ſuo, vt cum alijs indicijs procedi poſſit ad condemnationem, vt *l. nullus. in fin. C. de aſſeſſor. l. 1. §. qui quæſtionem, ibi, efficaciſſimas cauſas ad requirendam veritatem, &c. & l. edictum. ff. de quæſt.* 1

Wann einer peinlich angegriffen wird/ vnd derſelbige auff einen andern bekent/ ob man auch ſolchem Bekantnuß glauben geben ſoll? Alhie magſtu dieſen Vnterſcheid gebrauchē/ daß du wiſſeſt/ wie der gefangen ſey gefragt wordē/ ob er auff ſeine geſellen/ vñ nit auff ſich gefragt wordē/ wird er auff ſeine geſellē gefragt/ mag man drauff verfahren.

Idem Tullius *in Topicis*: Nam tormentis, verberibus, igne fatigati, quæ dicunt, veritas ipſa videtur dicere: ſaluo ſi dixerint de inimico, quia tunc non facile credendum eſt ei, ſed nec omnino fides detrahenda,

henda, ſed cauſſa cognita erit fides adhibenda, vel non, vt *l.1.§.præterea.ff.eod.tit. & argum.l.teſtium.fides.3.in princ.ff.de teſtibus*

So ſagt M. Tullius Cicero in topicis: **Was einer durch Peinligkeit / Schlåg/ Fewer oder Brand bekennet/ das iſt ſo viel/ als wenn es die Warheit ſelbſt were / vnnd es geſagt hat / außgeſchloſſen / ſo einer von ſeinem Feind ſagt / oder auff jhn bekennet/ denn man in dem Fall ſo leichtlich nit glauben ſol / aber es gleichwol nicht für vnwarheit halten/ ſondern darauff ferner Erkundung nemen/ ob es ſo ſey oder nicht.**

Aut torqueretur in ſe & alios, & tunc ſi nihil de ſe confiteatur, habent locum proxime dicta. Si vero confiteatur de ſe & de alijs, tunc ſecundum Azonem, cuius opinio præualet, eſt inucuire regulam, & inſtantias à regula, regulariter de proprio ſcelere confeſſus ſuper conſcientia non
2 ſcrutatur aliena, & ſic regula eſt, † quod tortus de ſe confeſſus, non debet interrogari de alijs, & maxime de conſocijs, vt *l.qui de ſe.ff.de quæſtion.l.ſicuti in princ.C.eod.tit.et l.fin.C.de accuſat.*

Wann der gefangen aber auff ſein Perſon/

son/ vnd auff andere zugleich gefragt wird/ vnd von jhm/ oder auff sich selbst nichts bekent/ so mögen die obgedachten Wort statt haben/ bekent er aber auff sich vnd seine Gesellen/ oder andere/ so wird nach Meynung Azonis/ welche dann den andern fürgezogen wird/ diese Regel gehalten/ wenn der gefangen auff sich bekent in peinlicher Frage/ so soll er auff andere nit gefraget werden/ sonderlich auff seine Gesellen.

Et si de facto interrogatur, vel sine interrogatione, dicat de facto aliorum, non statur dicto eius, fallit in casib⁹, in quibus quis de se confessus torquetur & interrogatur de alijs, situm contra illos alia præcedant indicia.

Wenn sichs nun zutregt/ daß einer von dem andern gefraget wird/ oder vngefragt auff andere bekennet/ so ist auff solche Bekantnuß nicht zu gründen/ außgeschlossen in denen Fällen/ da zu recht fürsehen/ wenn einer darinne bekent/ daß er auff seine Gesellen auch mag peinlich gefraget werden/ doch so fern wider dieselben vorgehende indicia vorhanden seyn/ welcher ohngefehrlich sechs erzehlet werden.

Primus est, in quibuslibet latronibus, & maxime assassinis, qui de se confessi, torquendi sunt, & interrogandi de consocijs, & mandatoribus, & de receptatoribus, vt *l. diuus Hadrian. ff. de custod. & exhibit. reor. l. penult. C. de ferijs.*

Der erste ist in Strassenräubern / vnnd die Geld oder Befehl geben / andere zu beschädigen / welche wol mögen von jhren gesellen / vnd was sie für Anfang haben / auch wer jhn solches befohlen / vnd sie bestelt / vnd wer sie gehauset / gefragt werden.

Secundus est in ijs, qui falsam & adulterinam monetam fabricant. *l. 1. Cod. de falsa moneta.*

Der ander ist von Verfälschung der Müntz.

Tertius est de delictis seruorum ad vindicandos consocios suos. *leg. fin. ff. ad exhibendum*

Der dritte ist / wann man einen Knecht peinlich fraget / mag man jn auch seiner gesellen halben peinlich ansprechen.

Quartus est in maleficijs & mathematicis. *l. fin. C. de malefic. & mathemat. vide Albert. de Ganda. c. de sortileg. & mathemat.*

Der

Der vierdte ist von Zauberern vñ Warsagern / welche man nicht allein mit dem Schwert richt / sondern auch die jenigen / so sie fragen / vnd wenn sie in andere Häuser gehen / vnd jrer Teuffels Kunst gebrauchen / soll man sie verbrennen / vnnd den darzu / welcher jhn gebraucht / vnnd sie gefraget.

Quintus, de seruo de nece domini in se confessio, vt torqueatur, & vt interrogetur quo mandato, &c. vt *leg. prius. & leg. si percussor. ff. de S. C. Syllan.* & est ibi speciale, vt sentit ibi apparatus, vt *leg. is cui. 19. digestis de quæstion.*

Der fünffte ist / wenn einer bekent seines Herren Todt / mag man nach seinen Gesellen auch wol fragen / vnd wer es befohlen.

Sextus est, *in l. inde Neratius. 23. §. sed & si seruus. ff. ad l. Aquil.*

Der sechste vnd letzte ist in l. inde Neratius. §. sed & si seruus. ff. ad l. Aquil.

Et bene dixi, si aliqua præcedant indicia, quia aliâs non debet interrogari de alijs, vt *l. 1. C. de quæst.*

Vnd ist wol zu mercken / daß gesagt ist / daß gleichwol in diesen Fällen / auch indicia müssen

müſſen fürher gehen/dann er ſonſt auff andere nicht könte gefragt werden.

Item eius reſponſio nō erit plena probatio, contra illos, quos inculpauerit, ſed aliqua præſumtio, vt in apparatu. *d.l fin. C.de accuſat.*

ADDITIO D. LVDOVICI Bolognini.

Licet noſter author non dicat, hæc fuit formalis doctrina Domin. Gandau. *in ſuo tract.malefic.in tit.de quæſt. & torment.verſi. reſtat formare circa hunc tractat. &c. & Dyn. in ſuo tract.quæſtion.in verſ.nunquid per talem præſumtionem,&c.& gl. & communiter ſcribentes in d. l.fin. C.de accuſat. maxime per Bald. ibidem. & Bart. in l. repeti. 16.ff. de quæſt. & gl. Innocent. & Abb. in c.1. extra de confeſſis.gl. in c. 3. extra de teſtibus. & gl.in c.fin.15.quæſt.3.& Angel. Aret.in ſuo tract.malefic.in verb.fama publica præcedente.in 8.col.in verſ. quæro an participes criminis, &c.* vbi ponit aliquos ca-
3 ſus, † in quibus poteſt quis torqueri contra alios,& interrogari de alijs,vltra ſupra numeratos,videlicet in crimine læſæ maieſtatis, vt in criminibus, quæ non committuntur ſine ſocijs,& idem voluit ipſemet *in verſ.decimo quæro,an inculpato,&c.* vbi dicit in caſibus, in quibus quis poteſt interrogari

rogari de ſocijs, talis inculpatio eſt ſufficiens ad ponendum inculpatum ad torturam, alleg. text. *in l. editum. 8. & in l. 1. §. eum qui latrones. ff. de quæſt.*

Vnd ob wol Angelus **wil / daß etliche Fäll auß genommen ſeyn ſollen / als** in crimine læſæ maieſtatis, **vnd in denen Fällen / welche ohne Geſellſchafft nicht können vollbracht werden / wie ſolchs in ſeinem** libello **von maleſitz Sachen geſetzet / daß in ſolchen Fällen / da einer von ſeinen Geſellen mag gefraget werden / einer wol auff ſolch Bekantnuß mit peinlicher Frage mag angegriffen werden / ſo hat er doch an ſolchem Ort zu mild geredt / vnnd bleibet wahr / daß man muß Vermuhtung haben / ſoll man einen auff eines andern Bekantnuß mit peinlicher Frage angreiffen.** l. final. C. de accuſat. vt ſupra.

Sed tu intellige hoc ſane, ſi aliqua præcedant indicia, & Alexand. *in conſ. 89. in 3. vol. incip. an aſſertio ſocij, &c.* prout dixit d. auctor, qui in hoc rectius iudicio meo locutus eſt: nam Angel. nimis larga verba effudit, & dixit contra textum, *in d. l. 1. C. de quæſt.*

GVIDO DE SVZARIA.

Sed nunquid per iſtam talem † præ- 4

ſumptionem poterunt iſti inculpati a torto ſeu a tormentato, ad tormenta poni? Reſpond. ſic, in dictis ſex caſibus exceptuatis, *arg. præalleg. l. nullus. & l. edictum. ff. de quæſt. & l. 1. §. cum qui latrones. ff. eodem.* tamen eſt argumentum, quod iam ſit in alijs criminibus. *l. 1. §. diuus Hadrianus. ff. de quæſt.* in alijs vero caſibus non, vt *l. fin. C. de accuſat. l. is cui. ff. de quæſt.*

Wann eine Vermuhtung vorhanden iſt/ wird nun gefragt: ob man auch alsdan wider die jenigen/ auff welche von einandern/ in peinlicher Frag bekant worden iſt/ mit peinlicher Frag verfahren? Antwort: Ja in oberzehlten ſechs Fällen.

ADDTIO D. LVDOVICI Bolognini.

Intellige prædictam concluſionem cum modificatione, quia ſupra proxime dixi in fine præcedentis additionis, ſcilicet dummodo præcedant aliqua indicia contra inculpatos,† nam ſola inculpatio facta a tormentato de ſocijs etiam in dictis caſibus exceptuatis non eſt ſufficiens ad torturam: & ſi diceres, amice quid ſpecialitatis erit in dictis caſibus exceptuatis, cum

cum in omnibus alijs casibus indicia præcedentia sint sufficientia ad torquendum Respon. quod hæc indicia in casibus specialibus non requiruntur ita legitima, sicut in alijs casibus nō exceptis, vbi requiruntur indicia sufficientia.

Möcht aber einer alhie ferner fragen/ Lieber was ist der Vnterscheid/ wenn in diesen sechs Fällen gleich so wol Indicia vnnd Vermuhtung vorhanden seyn müssen/ als in andern? Hierauff ist die Antwort/ daß in andern Fällen solche Indicia vnd Vermutung müssen vor der Hand seyn/ welche zu Recht gnugsam seyn/ zu peinlicher Frage/ welches in den obgedachten sechs Fällen so eigentlich nicht gesucht wird/ wie hernach kürtzlich ferner dauon Meldung geschehen solt.

Pro quo adduco notabilem doctrinā auctoris nostri, *in num. proxime seq. incip. sed quid si persona, &c.* vbi dixit, quod in dictis casibus exceptis, vbicunque inculpatus a tormētato est malæ famæ & conuersationis, poterit torqueri, sed in alijs casibus non exceptuatis secus, in quibus secundum eum debent præcedere indicia sufficientia.

GVIDO DE SVZARIA.

6 Sed quid ſi perſona † inculpata à torto ſit malæ famæ & conuerſationis, nũquid in alijs caſibus quam ſupra dictis ſex exceptuatis, poterit torqueri & quęſtioni ſubijci? Dic quod non, ſi non præceſſerunt indicia ſufficientia, nec inculpatio facta de eo à tormentato, inducit indicium, cũ interrogari non debuerit, vt *l. fin. C. de accuſat. l. is cui. ff. de quæſt.*

Wie aber wenn die Perſon/ auff welche inn peinlicher Frage bekant worden/ ohne das beſchrechet/ vnnd ein böſe Leymut hat/ kan auch dieſelbige auff ſolch peinlich Bekantnuß/ auſſerhalb der ſechs obgemelten Fäll/ peinlich gefragt werden? Nein/ wenn nit gnugſam indicia zuuor vorhandē ſeyn/ vnd kan ſolch Bekantnuß deß gepeinigten ſo ſtarck nicht ſeyn/ daß es ein indicium geben vnnd machen köndte/ das zu peinlicher Frage gnungſam were. Aber gleichwol tregt ſichs bißweilen zu/ daß ſolche Geſellen auß Gebrauch vnnd Gewonheit ohn genungſame indicia peinlich angegriffen werden.

Ergo quod inde ſequitur tanquam le-

ge

ge prohibente factum non valet, vt l. *non dubium. C. de legibus.* tamen de consuetudine vidi torqueri, ad quod facit textus *in l. 1. §. diuus Adrianus. ff. de quæst.*

ADDITIO D. LVDOVICI Bolognini.

De hac decisione supra feci tibi mentionem, ideo non repeto nunc, ne idem sæpe dicamus.

Quæstionem quotidie occurrentem continet

Cap. IX.

SVMMARIA.

1 *Accusatus de furto, si tortus confiteatur, an possit torqueri pro alijs furtis, de quibus contra eum indicia non habentur.*

2 *Quæstio an possit alicui repeti sine nouo indicio.*

3 *Iudex dolo malo, & sine causa, quæstioni seu torturæ aliquem applicans, capite punitur.*

4 *Tortura & repetitio eiusdem non nisi legitime fieri debet.*

5 *Iudex quid facere debeat, torto dicente se nihil scire, & nil dicturum etiamsi per decennium torqueretur.*

6 *Indicia dicuntur noua, quæ a primis differunt ſpecie vel ſubſtantia.*

GVIDO DE SVZARIA.

1 SEd quid de quæſtione quotidie † occurrenti: Accuſatur quis de furto, indicijs præcedentibus, ad illud furtū torquetur, & confitetur illud furtum, nunquid debet procedi in tortura ſiue repeti, vt indicet & confiteatur de alijs furtis a ſe commiſſis, ad quæ nulla habentur indicia? Dic de iuris ſolennitate non: arg. eo. quæ dicētur in proxima quæſtione pro ſecunda parte, quia quantum ad iſta furta, de quibus in ſpecie, vel in genere inquiritur, nulla præcedunt indicia, & ſine indicijs nemo torquendus eſt, vt *l. ſicut. C. ad l. Cornel. de falſit. leg. in princip. ff. de quæſtion. l. maritus. ff. eod.*

Ferner felt für täglich ein Frag/ wenn einer vmb Diebſtals willen beklagt wird/ vnd auff vorgehende Indicia peinlich gefraget/ er auch ſolchen Diebſtal bekent/ ob auch der Richter Macht hab / mit peinlicher Frag weitter fort zu fahren / ob er mehr geſtolen/ darzu keine Indicia vorhanden ſeyn? Antwort:

wort: Nein: wie ſich hernach weitter finden wird/dieweil ohne vorgehende Indicia niemand mag peinlich gefragt werden.

Sed generali conſuetudine Italiç, quotidie contrarium ſeruamus, & ſpecialiter in furtis, quæ magis frequentantur, quæ conſuetudo poteſt adiuuari per *l. non omnes. §. a barbaris. ff. de re milit. & leg. congruit. ff. de offic. præſid.*

Jedoch wird an etlichen Orten/ als inn Italia / das Gegenſpiel gebraucht / vnnd wird dieſes für ein Vrſach angezogen / daß der Diebſtal allenthalben ſo faſt Vberhand nimpt / derowegen man auch deſſenhalben deſto fleiſſiger Nachforſchung haben / vnd der Dieberey ſtewren muß: Sonſt aber ſoll man mit der peinlichen ſcharffen Frage nit weitter gehen / denn ſo man Indicia vnnd Vermuhtung hat.

ADDITIO D. LVDOVICI Bolognini.

In hoc paſſu adde tu dom. Angel. Aret. *in ſuo libello malefic. in verb. fama publica præcedente, in vlt. verbis,* vbi de hoc idem confirmauit & dixit idē eſſe in omnib. alijs delictis, alleg. tex. *in d. l. nō omnes. §. a barbar. ff. de re mil. et in d. l.*

congruit. ff. de offic. præsid. & ita dicit seruari de consuetudine.

GVIDO DE SVZARIA.

2 Sed pone, quod fuit † de aliquo semel habita quæstio: forte quia nihil dixit, vult judex de nouo repetere quæstionem sine alquo nouo indicio accedente, nunquid potest? Videtur quod sic, vt *l. repeti & l. vnius. §. 1. ff. de quæst.* Quæ indistincte dicunt, quæstionem repeti posse, & vbi lex non distinguit, nec nos debemus, *l. de pretio. cum similibus. ff. de public.* Tu dic, quod non sine nouis indicijs, vt quia tortus dixit nullum ibi illa nocte iacuisse, vbi maleficiū fuerat commissum, postea inuentum est per testes, quod ibi aliquis iacuit, certe hoc casu repeteretur quæstio propter illud indicium vel aliud simile, & hæc est communis opinio, non tamen allegatur aliqua lex, tu allega *l. boues. §. hoc sermone. ff. de verb. signific. l. fi. socius. §. nec si prior. ff pro socio.* Assessores autem honoris auidi, hoc non seruant, imo quæstiones repetunt sine nouis indicijs, quousque de obiectis criminibus veritatem hauriant: quorum opinio potest defensari per

ri per Nouel. *8. tit. 2. c. illud. 10. verſ. oportet. collat. 2. auth. vt iudic. ſine quoquo ſuffragio fiant. ibi, torquebunt fures, & non prius quieſcent, etc.* Conſideret autem bonus judex in quæſtione repetēda, quomodo tortus in animi & corporis fortitudine durauerit. *l. vnius. §. reus. ff. de quæſt.*

Derowegen ein vernünfftiger Richter ſich wol bedencken ſol/ vnd zu ſolchem Handel ſich nit bewegen laſſen/ ſondern der rechten Bahn nachgehen/ wie in nachfolgenden davon gemeldt/ darneben auch auff den gefangen Achtung geben/ was er an Leib vnd Gemüht an dem ertragen möge.

ADDITIO D. LVDOVICI Bolognini.

Licet auctor noſter non dicat, hęc ſunt formaliter verba Dyni *in ſuo tract. quæſtionum. in verſ. quid ſi aliquis fuit ſemel tortus, &c.* & refert & ſequitur Angel. Aret. *in ſuo tractat. malefic. in verb. fama publica præcedente, in verſ. tertio quæro an ſemel tortus, etc.* vbi dixit, † quod de quacun- 3
que tortura, quam facit judex dolo malo, & ſine cauſa, capite punitur. *per arg. l. decurio, & ibi hoc voluit Bald. C. de quæſt. & Bal. in l. 1. C. de priuat. carcer.*

Also sagt auch Angelus Aretinus: so offt ein Richter einen Gefangen betrieglicher Weise vnnd ohne erhebliche Vrsache peinlich angreifft/daß er dadurch den Kopf verwircket hab.

Et licet pro mala consuetudine assessorum repetentium quæstiones, sine nouis indicijs, allegetur ille tex. *in c.10. vers.oportet.in auth.vt iudic. sine quoquo suffrag.* tamen nunquã placuit mihi hoc, & dico quod ille textus non facit ad propositum, si recte ponderetur, nam ille textus loquitur de administratoribus bonorum fiscalium, & dicit quod si aliquod furtum committatur in dictis bonis, quod iudices torquebunt, & non primitus quiescent, donec furta reddant.

Vnd ob wol bey etlichen Gerichtstülen ein böse gewonheit ist/daß die Schöppen oder Assessores wöllen die peinlichen Frage widerholet haben ohne vorgehende Indicia allegiren den Text c.8. in auth. vt iudic. sine quoquo suffrag. nouel. 8. aber nit recht dann derselbige Text viel ein anders in sich hat/ nemlich daß der Kayser wil/ daß die Richter

Richter nicht mit Diebstal sollen beflecket seyn/sondern reine Hände haben/ sonst weren sie die grossen Dieb/ vnd pflegten doch gleichwol die armen Leute vmb geringes Diebstals wegen/ sonderlich wenn dem Fisco etwas entfrembdet oder gestolen worden/ so offt vnnd viel zu strecken/ biß sie es wider geben/ sie aber die Richter/ ob sie bißweilen auch wol zugreiffen/ fromb vnd vnschüldig bleiben.

Ibi, *aut in hoc si manserint in maximis constitutis furtis, &c.* Nam ille textus vult, quod isti officiales sunt solliciti in perquisitione dictorum bonorum, non tamen permittit fures repeti posse sine nouis indicijs, & sic arbitrium concessum eis, intelligitur concessum, non tamen extra limites iuris, & potius ille textus denotat facultatem in torquendo plures quam in repetendo quæstionem contra vnum, & vt ipsi sint diligentes, vult ibi textus, quod si non reperirent dicta furta, teneantur ipsi tanquam illi, qui forte non fuerunt diligentes in custodia dictorum bonorum.

Vnnd

Vnd ist wol an dem / daß die Richter in dem / vermög obangezogener authentica / nicht seyren sollen / wenn etwas verlohren ist / sondern sorgfeltig seyn / so kan doch darauß nicht erzwungen werden / daß sie Fug vnd Macht haben könten / einen Dieb / ohn vorhergehende indicia mehr denn einsten mit der peinlichen Frag anzugreiffen / sondern daß sie wol in dem Fall / mehr dann in andern Fällen / einen ohn vorhergehende indicia peinlich ansprechen mögen / aber doch nicht öffter / dann einmal / darmit die Richter den Weg deß Rechtens nicht vberschreitten: Auch heisset sie der Kayser derohalben fleissig seyn / solche Herren Güter zu verwahren / oder wenn sie entfrembd vnd verlohren seyn / widerzusuchen / deñ sie sonsten dieselbigen wider zu erstatten schüldig seyn / oder kommen sonst in den Verdacht / als ob sie die selbst entfrembd hetten / vnnd darob weren zu Dieben worden.

Ex quo etiam infero, quod imperator
4 † non voluit, quod tortura, nec repetitio eiuldem fieri debeat, nisi legitime, cum omnino ipse perdere non possit.

Demnach ist deß Kayſers Meynung gantz

gantz vnnd gar nicht / daß die Tortur oder peinliche Fraag / anderſt dann wie ſich zu Recht gebühret / viel weniger ohn Vrſach / mehr dann einſt gebrauchet werden ſoll / dieweil auch der Kayſer nicht Macht hat / jemand ohn Vrſach vmbzubringen.

Nam judices remanent obligati, & potius credendum eſt, Imperatorem ibi voluiſſe judices procedere ſeruatis ſeruandis, quam aliter: nam præſumtio eſt, quod judices videntes ſe remanere obligatos, torquerent & repeterent quomodocunque & qualitercunque.

Derowegen dann auch die Richter / weñ ſie hierwider handeln / ein Weg wie den andern ſchüldig bleiben: Es iſt auch nicht zu glauben / daß deß Kayſers Meynung geweſt ſey / deß Orts / daß die Richter anderſt / dann ſich zu Recht gebühret / inn ſolchem Fall verfahren ſollen / dieweil leichtlich zu vermuhten / weil die Amptleute vnd Richter wiſſen / daß ſie hafften müſſen / wenn jhnen das eingereumet werden ſolt / daß ſie einẽ ſo offt ſie wolten peinlich fragen möchten / würden ſie allenthalben / es were recht oder vnrecht / zugreiffen vnd Weg ſuchen /

wie

wie sie etwas wider erlangen möchten.

Itaque ille textus nihil mihi facit, pro saluatione assessorum repetentium quæstionem sine nouis indicijs, a qua iudicio meo cauere debent, sicut ab igne.

Derowegen so können sie mit diesem Text nicht bestehen / oder damit beweisen / daß ein Richter die peinliche Frage / ohne vorhergehend newe indicia / die peinliche Frage widerholen / vnnd mehr dann einmal an einer Person gebrauchen möchte / derowegen auch sich die Richter darfür / wie für dem Fewer hüten vnnd bewahren sollen.

Man findet aber jhr gleichwol nichts desto weniger / die nichts darnach fragen / sondern noch wöllen gerühmet seyn / auch wol sagen dörffen / jmmer noch einmal inn die frischen Wunden / fahren also fort mit der Tortur / wenn sie einen armen Menschen vberkommen / ohn alle fernere indicia so lang biß sie das jenige auß jhm strecken / das sie haben wöllen / dürffen auch wol mit dem Vrtheil darauff / ohn alle fernere Erkundigung / ob sich die That jhrem Bekantnuß nach / also zugetragen / gerichtlich verfahren /

verfahren/ vnnd behelffen ſich mit dem ob-allegirten ver oportet. c. 10. in auth. vt iudic. ſine quoquo ſuffrag. welchs doch deß imperatoris meynung/ wie droben gemeld nicht geweſen.

Et maxime cum communis theorica doctorum ſit in contrarium, prout ſupra dixi,& vltra prædicta ita in terminis voluit Bald. *in l. 2. C. quorum appellat. & Bald. in l. milites. C. de quæſt. & Abb. in c. cum in contemplatione. in 2. col. in verſ. ſeptimo quæritur. extra de reg. iur.*

GVIDO DE SVZARIA.

Quid ſi dum aliquis † eſt in tormentis, dicat, torqueatis me quantū vultis, quia ſi ſtarem vſque ad decem annos, nil dicerem, quia nil ſcio, vel in nihilo ſum pollutus obiecti criminis, & ſic omnia diffitetur, nunquid ſtatim eſt dimittendus, & deponendus de tormentis, & libere relaxandus ire vias ſuas? 5

Ferner iſt die Frag: wenn einer/ ſo man peinlich fragen wil/ ſaget/ jr mögt mich ſo lang ſtrecken vnd dehnen als jhr wöllet/ ich kan nicht darwider/ oder weñ jr mich gleich zehen Jar peiniget/ ſo werde ich doch nichts ſagen/ denn ich weiß nichts von denen Dingen/

Dingen/weiß mich auch inn nichten schüldig/derer Ding so ich bezichtiget worden/ leugnet also alles was jm fürgehalten worden/soll man einen solchen alsbald von der Marter ledig lassen/ daß er möge seiner Wege gehen?

Respondeo, certe non, sed procedatur in tortura cum temperie, vel aspere, secūdum conditionem criminosi, & secundum criminis qualitatem, & si confiteatur, bene quidem, sin autem non confiteatur, debet eum judex in carceribus detinere, & si noua aderunt indicia, quæstionem repetet: sin autem noua indicia nō aderunt, tunc statuet accusatori dilationem competentem ad probandum, & si poterit conuinci, condemnabitur, aliâs non. *l. 1. §. præterea. l. vnius. §. in ea ff. de quæst. vbi dicitur: in ea causa, in qua nullis reus argumentis vrgebatur, tormenta non facile sunt adhibenda, sed instandum accusatori, vt id, quod intendat, comprobet atq; conuincat.*

Hierauff sag ich nein/sondern der Richter soll befehlen/ mit der peinlichen Frage fort zu fahren/ doch mit Vernunfft/ auch wol mit der Schärpff/ darnach die Sachē seyn/

seyn/bekent er nun / so hat er seinen Weg/ wil er aber nit bekeñen/ so laß jhn der Richter im Gefengnuß verfahren / biß daß er newe indicia vberkom̃en möge / deñ greiffe er jhn ferner mit peinlicher Frage an / kan aber der Richter newe indicia nicht haben/ so mag er dem Ankläger einen rechtlichen Termin / mit seiner Klag wider den gefangen rechtlich zuuerfahren/ernennen vnd ansetzen/ kan nun der Ankläger jn vberzeugen/ vnd etwas auff jhn erweisen / so wird er billich darauff verurtheilet/ vnd sonst nicht.

ADDITIO D. LVDOVICI Bolognini.

In hoc auctor noster recte locutus est, nec est opus additione, nisi dum dicit de nouis indicijs. Nam noua indicia ea dicuntur, † quæ differunt à præcedentibus 6
specie vel substantia, vt puta, prima indicia erant de mala fama rei, vel quod erat inimicus, &c. superuenit postea vnus testis, qui dicit se vidisse reum percutere, vel dicit, quod vidit eum cum gladio euaginato, &c. secus si primo habuisses, indiciũ ex fama per aliquos testes, licet postea ha-

beas alios teſtes ſuper fama, non dicuntur noua indicia, ſed dicitur noua probatio primi indicij, nec poſſet quis repeti in tormentis, ita voluit Angel. *in tract. maleficior. in verb. fama publica. in verſ. quæro quæ dicantur noua indicia etc.*

Vnd dieweil der newen Jndicien vnnd Vermuhtungen gedacht wird / iſt hierbey zu wiſſen / daß dieſes für newe indicia geacht vnd gehalten werden / welche von den erſten / darauff der Gefangen iſt gefraget worden / vnterſcheiden ſeyn / als daß erſtlich iſt geſagt / daß der gefangen ein böß gerücht habe / oder daß er deß Klägers Feind ſey / vñ kompt darnach ein ander Zeug / der ſagt / dz er den beklagten hab ſehen zuſchlagen / oder ein ander ſagt / daß er ein entblößte Wehre gehabt / deñ ſo gleich ein zeug hernach kãm / vnd ſagt von dem böſen Gerücht / vnd hette ſolches die vorigen zeugen auch außgeſagt / ſo könte es für kein new indicium gehalten werden / ſondern iſt nur ein newe bekräfftigung der vorigen Vermuhtung / vnnd kan der gefangen mit der Peinlichkeit darauff ferner nit beſchweret noch angegriffen werden / ſonſten vnnd ohne das / müſte mancher

Anſchül-

vnschüldiger/ durch peinlich Frag vñ marter/ auff stücken gerissen werden/ ehe daß er bekent/ vnd da er bekent/ vnd es doch nit gethan hett/ vnschüldig hingerichtet werden/ welchs gegen Gott schwerlich/ ja nimmermehr zu verantworten ist.

Quæstionem de facto occurrentem continet

Cap. X.

SVMMARIA.

1 *Reus petens defensionem contra indicia ad torturam, an sit audiendus.*

2 *Reo ante torturam aduersus indicia contra eum recepta datur defensio.*

3 *Princeps post sententiam latam, ad confessionem factam in tormentis, defensionem concedit, si de innocentia damnati constiterit*

4 *Defensio nullatenus est deneganda reo, etiam sponte vel coacte confessio.*

5 *Testis tortus, & in tortura confessus per errorem, an possit ante sententiam suum errorem reuocare.*

6 *Defensionis facultas ante pœna impositionem nemini debet denegari.*

Defensio & probatio vsque ad sententiam fieri possunt.

7 *Confeßio in tormentis, & ſtatim reuocata, an poßit aliquid operari in præiudicium confitentis.*

8 *Confeßio metu tormentorum facta, abſq; perſeueratione, nullo modo præiudicat.*

Tortus confeſſus per diem naturalem quieſcere debet, antequam confeßionem ſuam ratificet.

9 *Confeßio torti, nullis vel non legitimis præcedentibus indicijs, eſt nullius valoris.*

10 *Confeßio ſponte facta, nullis etiam indicijs præcedentibus eſt valida, quam ſequi poteſt condemnatio.*

11 *Confeßio quæ in tormentis facta dicatur.*

Percutere & frameam vibrando minari, paria ſunt.

12 *Confeßio quæ fit apud tormenta, in tormentis facta cenſetur.*

GVIDO DE SVZARIA.

1 SEd quid † quæſtione de facto occurrenti: Criminis indicia præcedunt, per quæ iudex informatus vult procedere ad tormenta, dicit reus iudici, domine, detis mihi defenſionem, antequam ponatis me ad tormenta, quia paratus ſum in cõtinenti arguere contra indicia contra me rece-

recepta, nunquid audiendus est reus, & sibi defensio danda, antequam torqueatur.

Wie aber möcht gefraget werden: wenn einer gefenglich enthalten würde / der auff vorgehende indicia / welche auch vorhandē seyn / mit peinlicher Frag angegriffen werden soll / vñ der gefangene spreche den Richter an / sagend: Herr Richter / ich bitte / jhr wöllet mich armen gefangen nicht vbereylen / sondern wöllet mir vergönnen / vnnd zulassen / daß ich meine Exception vnd Defension vor vnnd einwenden möge / wider meine Ankläger / ehe daß ich mit peinlicher Tortur beschwert werde / dañ ich der Hoffnung zum Rechten bin / ich wölle so viel darthun / vnnd euch berichten / dardurch jhr nit Vrsach haben sollt / mich peinlich zu fragē / vnd ob wol mögen indicia vorhanden seyn darauff ich soll gefraget werden / so bin ich doch bereit vnd vrbietig / dieselben alsbaldt / vnd in continenti zu widerlegen / vnd darwider zu handlen / ob ein Richter solchem deß Gefangenen Suchen statt geben soll / oder nit / vnnd demselben / ehe daß er gestrecket wird / zu solcher seiner Schutz vnd Gegenwehr statt vnd Raum lassen.

Reſpondeo: videtur quod non, per *l.3. in verſ. neq; ante probationes iniurias patiantur, &c. C. vbi Senat. vel clariſſ.* cum ibi in illis perſonis in dignitate poſitis ſit ſpeciale, videtur in cæteris contrarium eſſe ius commune. *arg. l.1. ff. ad municipal.*

Hierauff gebe man die Antwort: Ob wol etliche der meynung ſeyn / daß ſolch deß gefangen Suchen beym Richter nicht ſtatt haben ſoll.

Præterea, primo actor probat, & fundata intentione ſua reus opponit defenſiones, & exceptiones ſuas, vt *l ſi quidem. C. de except. & l. exceptionem. de probat.* Igitur primo totaliter debet fundari intentio actoris per teſtes, vel per confeſſionem rei antequam audiatur in ſua exceptione ſiue defenſione reus. Tu dic contrarium, † ſcilicet quod primo ſit danda defenſio, antequam torqueatur, maxime quando tale quid allegatur, quo probato non deberet ad tormenta procedi, & hoc illa ratione, quia ab interlocutiõe facta a iudice, quod aliquis torqueatur, appellatur. *l.2. ff. de appella. recipiend.* quod eſt ratio conſideranda, quia a tali interlocutoria eſt permiſſum appellare, quia ſi defenſio differretur poſt tor-

† 2

turam

turam, nunquam poſt ea poſſet recupera-re detrimentum membrorum, vt *d. leg. 2.* Ergo eadem ratio ſibi locum vendicat in propoſito: ſero enim appellaretur, vel defenſio peteretur, ſi primo torqueretur, nam quandoque ſolent deficere in quæſtione, vt *l. aut damnum. §. 1. ff. de pæn.* præterea etiam confeſſo defenſio ſuæ innocentiæ datur. *l. 2. C. de cuſtod. reor.* multo magis hæc defenſio non denegatur.

So iſt doch das Widerſpiel wahr/derowegen ſo ſage du / daß der Richter ſchüldig ſey in dem Fall dem gefangen ſeine Schutzwehr vnnd Defenſion vor dem peinlichen Angriff zuzulaſſen / inſonderheit wenn die Schutzwehren dermaſſen geſchaffen ſeyn/ wenn ſie die Prob halten/vnd erwieſen mögen werden / daß ſie jhn der Tortur entheben/nemlich auß dieſer vernünfftigen Vrſach / weñ der arme gefangene zuuor vñ ehe jm die Schutzwehr zugelaſſen/ſolt peinlich vbergezogē werdē / da er gleich hernach ſein Vnſchuld darthun würde/dz man jm doch den ſchadē/ſo jhm durch die marter an ſeim Leibe vnd Gliedern zugefügt / nicht widerſtatten könt/geſchweige denn die ſchmach vnnd Iniurien / ſo jhme darauß erfolget/

so tregt sich auch wol zu/ daß einer in peinli-
cher Frag vergehet/ vnd das Leben auffgibt/
daß er sich darnach nit beschützen kan/ vnnd
dieweil man auch dem/ so bekennet hat/ die
Defension seiner Vnschuldt zulesset/ wie-
viel mehr soll der Richter inn dem Fall dem
gefangen sein Defension vnd Gegenwehr
nit sparen noch verhindern.

3 Præterea etiam † videmus, quod iam damnato ex confessione sua facta in tormentis,& perseueratione facta, princeps subuenit etiam post sententiam pristinã defensionem suæ innocentiæ concedendo,&sententiam retractando,si constiterit de innocentia condemnati, vt *l. 1. §. si quis vltro. ff. de quæst.* Si igitur iam confesso,& iam condemnato conceditur defensionis facultas tanto& multo fortius ante tormẽta denegari non debet. Cui enim quod est plus conceditur, non debet denegari quod est minus, vt dicit regula iuris, in *c. cui licet. 53. de regul. iur. in 6.*

Wie dann die Rechts Regel sagt: wem
das mehrer gebühret vnd zugelassen wirdt/
dem kan ja das weniger nicht abgeschlagen
werden. Cui enim licet quod plus esset,

vtique

vtique licet quod est minus, vt supra.

Quid plura? in iure legitur expresse: quod quocunque tempore iudicij, reo petente defensio danda est. *l. vnius. §. cognitur̃. digestis de quæstion.* ibi, *quocunq; tempore reo postulante, &c.*

In Summa/ es sagen die Rechte klar vnnd außtrücklich/ so offt ein beklagter begehret/ jhm zu vergönnen sich zu defendieren/ in werendem Gericht/ so ist der Richter schůldig/ jhn zu hören/ vnnd darmit zu zulassen.

ADDITIO D. LVDOVICI Bolognini.

In hoc passu multum quotidiano, licet noster auctor non dicat, reperio Paul. de Eleaz. *in comment. c. granis. in vlt. col. in vers. quid si torquendus quærit, &c. extra. de depos.* & *Gand. in suo tract. maleficior. in vers. nunquid torquendus sit audiendus, &c.* vbi formaliter, & de verbo ad verbum argumentati fuerunt ad partes, prout fecit d. auctor in hac quæstione, & finaliter † concludunt, defensionem 4.
non esse reo denegandam, & quod copia indiciorum ei est danda, & plus dicunt,

quod quantumcunque iudex haberet arbitrium ex forma ſtatuti in talibus, non tamen poteſt denegari defenſio, & idem voluit Gandin. vbi ſupra proxime in *verſ. item quæro nunquid poteſtas, qui habet arbitrium, &c.* & idem in terminis noſtris reperio conſuluiſſe Alexandrum, *in conſ. 66. in 1. & 2. col. in 1. vol. incip. ſi præcedat indicijs.* vbi tamen limitat multum ſingulariter, niſi reus ſimpliciter peteret copiam indiciorum cum termino ad probandum, nec diceret qualem defenſionem haberet, ſed ſolum diceret indicia illa non eſſe vera ſed falſa. Nam ſecundum eum, ad hoc vt concedatur defenſio, & differatur tortura, opus eſt quod allegetur talis defenſio, qua probata, tortura ceſſaret, ſed in caſu propoſito ſi teſtes depoſuiſſent, & affirmaſſent indicia non eſſe vera ſed falſa, non reuelarẽt tanquam deponentes ſuper mera negatiua: Ergo &c. Et idẽ videtur fuiſſe de mente Paul. de Eleaz. *in d. c. granus.* Secundo limitat Alex. *in con. præallegato* alio modo multum ſingulariter, quando magiſtratus denegaret defenſionem cum conſilio domini iudicis maleficio. nam poteſt & non tenebitur in ſyndicatu per doctrinam Baldi *in rub.*

in rubr. C. de pæn. iudic. in verſ. quæro nunquid poteſtas, &c. Salycet. in l. fin. eod. tit.

Doch ſoll von dem Richter auff das / ſo droben geſagt worden / wol Achtung geben werden / vnnd deſſen nicht in vergeß ſtellen / als nemlich / ſo fern der verhaffte anzeiget / daß er ſein Vnſchuld alsbald darthun / oder die indicia widerlegen wölle / daß die ſchutzwehr dermaſſen geſchaffen ſey / wann ſie erhalten / daß ſie den Verhafften der Tortur entheben. Wenn auch der Richter derhalben angeredt vnd erſucht wird / dem gefangen für der peinlichen Frag ſein ſchutz vnd gegenwehr zuuergönnen / ſo ſoll ers jhm nit verſagen / es wölle es dann die Obrigkeit / ſo jhm zu befehlen hat / nicht haben / als dann ſo iſt der Richter entſchüldiget / vnd läſt es die Obrigkeit / ſo ſolchs weigern / verantwortē.

Quod not. per te qui vadis per officia, vt, ſi non intelligis, ſemper facias de conſilio iudicum, qui ſint tamē doctores habentes inſtrumentum ſuæ approbationis in ſtudijs generalibus, vel quod talis iudex ſit tibi datus per ſuperiorem: nam eris excuſatus faciēdo cum tali conſ. ſecudū Bald. *in d. l. fin. et Alex. in d. cōſ. 66. in 2. col.* quod conſ. eſt repetitū de verbo ad verbū. *in 2. vol. in ordine ibi 4. incip. vt ſupra dixi.*

Vnd

Vnd ist am sicherſten ein Richter / oder auch die Bürgermeiſter in Stätten / fragt die jenigen / ſo je deß Orts der peinlichen Halßgericht Befehlich haben / welche doch entweder ſollen Doctores ſeyn / oder Doctores bey ſich haben.

GVIDO DE SVZARIA.

Sed quid de quæſtione, quam ſæpe de facto videmus: Teſtis fuit † tortus, & in tortura confeſſus, nunc ante ſententiam dicit ſe erraſſe, nunquid poterit reuocare errorem ſuum?

Wie aber ſo ſichs zutregt / wie täglich vñ offt geſchicht / daß man die Zeugen peinlich fragen muß / vnnd einer alſo gefraget wird / auch in der peinlichen Frag vnd Tortur etwas bekennet / welches er hernach vnd für dem Vrtheil widerrufft / ſagend / er hab geirret / ob jhm auch zugelaſſen werden möge / ſolchen Jrrthumb zu widerſprechen?

Reſpondeo, aut vſque ad ſententiam: & eſt ratio, quia non videtur fateri, quiin facto errat, *l. 2. in princ. ff. de confeſſ.*

Hierauff gib die Antwort / daß zweyerley

ley Jrrthumb sey / deß Rechten vnnd der That / ist es nun ein Jrrthumb / so inn der That / vnd also in facto stehet / so mag er jn vber dem Vrtheil wol widerruffen / auß dieser Vrsach / daß es nicht darfür gehalten werde / daß der so jrret / etwas bekent hab.

Item talis error non potest vsque ad sententiam obesse, *l. error. C. de iur. & fact. ignor. & facit l. 2. C. quor. appell. non recip.*

So kan auch solcher Jrrthumb biß zu dem Vrtheil vnnd Sententz einem nicht schaden.

Nam condemnato ex confessione in tormentis facta & perseuerata, subuenitur etiam post sententiam, & errorem suum, siue innocentiam suam docere volenti, & si ostenderit, absoluetur, vt *l. 1. §. si quis vltro. ff. de quæst.* multo fortius debet audiri, iste errorem suum ante sententiã probare volens.

Denn so einer in peinlicher Tortur etwas bekennet / vnd beharret so lang darauff daß auch darüber ein Vrtheil ergangen ist / so wird jhm doch zugelassen sein Vnschuld darzuthun / vnnd so ers gethan / so wird er daruon absoluiret: Wie viel mehr soll derjenige

jenige gehört werden / welcher seinen Irrthumb probieren vnd beweisen wil.

Item iste non perseuerauit in confessione, ex quo non expectauit sententiam. Item confessus formidine tormentorum auditur appellans, vt *l. 2. C. quor appell. non recip.*

So beharret auch der nicht auff seinem Bekantnuß / welcher das Vrtheil nicht erwartet / sondern zuuor sein Bekentnuß widerrüfft. Item so auch einer bekent / daß er sich für der peinlichen Frag gefürchtet / vnd derwegen appelliert / so wird er gehört.

Sin autem est error iuris, tunc non poterit venire contra confessionem suam, vt *d. l. error. C. de iur. & fact. ignor.*

Ist es aber ein Jrrthumb deß Rechtens / so kan jhm wider sein Bekantnuß nicht geholffen werden.

ADDITIO D. LVDOVICI Bolognini.

Circa reuocationem erroris seu confessionis erroneæ, vt vides, auctor noster facit differentiam inter errorem iuris vel facti, vt hic per eum. Cuius dictis adde tu Gandin. *in tract. maleficior. in tit. de quæst. in vers.*

sed

ſed quid ſi confeſſus in tormentis, & perſeuerans, &c. vbi idem formaliter tenet. Nam ſecundum eum, qui dicit etiam hoc eſſe bene notandum, nemini eſſe deneganda † facultas defenſionis ante impoſitionem pœnæ, alleg. *d. l. vnius. §. pen. in verſ. quocunq; tempore poſtulanti reo, &c. ff. de quæſt. l. facultas. C. de iure fiſci. lib. 10. & leg. final. in verſ. data copia, &c. C. de bon. vacant.* & plus ſubdit, quod etiam ſponte confeſſo non eſt deneganda defenſio, ad probandum de iure ſuo, & innocentia ſua, alleg. textus *in l. 1. §. ſi quis vltro. ff. de quæſt.* 6

Hierzu gehöret auch das Gandinus ſaget / daß diß wol zu mercken ſey / daß niemand ſeine Entſchüldigung abgeſchnitten werden / vnnd benommen ſeyn ſoll / es ſey zu welcher Zeit es wölle / vnd ſagt noch mehr / wenn einer gleich ein Sache gutwillig bekennet hat / daß jhm deñoch vngewehrt vnd vnbenommen ſeyn ſoll / ſein Vnſchuld dargegen außzuführen. Dieweil das gewiß / daß die defenſion vnd Beweiſung biß zum Vrtheil zugelaſſen iſt / vnnd eingewandt werden kan / wie hernach folgen wird / vnnd diß iſt vom Jrrthumb / ſo in facto ſtehet / zu verſtehen.

Et

Et quia defensio & probatio possunt fieri vsq; ad sententiã. *l. si quis iusiurandũ. 11. C. de rebus credit. & iureiur. l. indicia. C. de probat. l. 1. §. si ad diem. ff. de re milit. de quo vide per Bald. in l. in bonæ fidei. in 3. col. C. de reb. credit. & Bald. in l. fin. in 1. col. C. de probat. & per Petr. de Anch. in cons. 22. in 3. col. incip. vtrum confessio contra iniustum, &c.* vbi dicit se de facto obtinuisse, quod quis potest reuocare confessionem suam, licet secundum eum iudices in hoc se difficiles, & rigorosos exhibeant, credentes vilescere in conspectu hominum per absolutionem contra *l. absentem. ff. de pan.*

GVIDO DE SVZARIA.

7 Sed pone, quod aliquis † confessus est in tormentis, & non perseuerauit in confessione, nunquid talis confessio aliquid operetur? Respond. Videlicet quod sic, scilicet semiplenam probationem, vt not. *1. 2. C. de custod. reor. l. 1. §. diuus. ff. de quæstion.* Qui §. *diuus.* intelligitur in confessione torti, in qua non extitit perseueratum.

Gesetzt aber / daß einer in der peinlichen Tortur etwas bekent / aber in solchem Bekantnuß nicht beharret / ob auch solche Bekantnuß

kantnuß einige Wirckung habe? Darauff wird geantwortet / daß es etwas wircke / nemlich ein halbe Beweiſung.

Vel dic, & forte verius, quod niſi perſeueratum ſit, talis confeſſio nō plenā, nec ſemiplenam probationem inducit. quoniam nullo modo confiteri, vel confiteri ſine perſeuetatione, paribus paſſibus ambulant, *l. 2. C. quorum appell. non recip.*

Wiewol etliche darfür halten / daß ſolch Bekantnuß weder halbe / noch gantze Beweiſung machen / wo er nicht darauff beharret.

ADDITIO D. LVDOV. Bolognini.

Licet auctor noſter in hoc loquatur ſub dubio forte, dicas tu, quod ſine dubio † forte dicta confeſſio facta metu tormē- 8
torum, ſine perſeueratione non præiudicat, caſus eſt *in d. l. 1. §. diuus. & ibi Bartol. & idem voluit Iacob. Butr. in l. 2. C. de cuſtod. reor. Angel. & Salycet. ibidem. et Salycet. in l. fin. in 1. col. C. de quæſt. & Abb. in c. cum in contemplatione. in 2. col. in verſic. ſexto quæro. de regul. iuris.* vbi dicit, quod talis perſeueratio, & ratificatio debet fieri ex-

tra locum tormentorum; quod non dicit facere contra iudices, qui incontinenti in loco, vbi est tormentum, faciunt ratificare confessionem & male: & inde voluit Angel. Aret. *in tract. maleficior. in pen. col. in verb. famæ publicæ præcedente, in versic. secundo not.* vbi dixit, quod tortus debet quiescere saltem per vnam diem naturalem, antequam ducatur ad tribunal, ad ratificandum, de quo vltimo superius diximus.

Doch soll man nit darauff gehen / wenn einer etwas inn der Tortur bekennet / daß er dasselbige alsbald in der Marter ratificiren soll / vnnd darauff beharren / sondern solche ratification muß ausserhalb der peinlichen Frag geschehen / vnd der gefangen zum wenigsten ein Tag Frist haben / nach deß Angeli Meynung.

GVIDO DE SVZARIA.

Sed quid, si aliquis † tortus est nullis vel non legitimis indicijs præcedentibus, nunquid eius confessio valebit? Dic quod non, etiamsi, & quantūcunq; in ea perseuerauerit, vt est arg. *in l. 2. 3. & 4. C. si ex falsi. instrument. et est casus in l. maritus. et in l. pen. secundū vnam lecturam. ff. de quæstion. & text. in l diuus. ver. ex quibus. ff. eod. tit.*

Wie

Wie aber/ wenn ein gefangener in peinlicher Frage etwas bekent/vnnd wird solche peinliche Frage wider jhn angestellet/ ohn alle vorgehende gnugsame indicia/ob auch solch bekantnuß etwas gelte? Hierauff sag/ Nein/es beharr auch der gefangen darauff/ wie vnd so starck er wölle.

Præterea hoc est de substantialibus quæstionis habendæ, quod legitima præcedant indicia, alias quis torqueri nō potest, cum a tormentis non sit incipiendū. *l.1.l. maritus. ff. de quæst. l.cum cognitionaliter.3.l. l.milites. C. de quæst.* quo deficiente, quicquid sequitur, ipso iure non valet. *l. non dubium. C. de legib. & tit. de fide & iure hastæ fiscalis. lib.10.l.1.l. diuus.7.ff. de in integr. restitut. & leg. nominationes. C. de appellat.*

Denn es ist ferner zu wissen/ daß die indicia ein Substantial ist/vnnd ein Hauptstück der peinlichen Frag/ ohn welche indicia so vorher gehen sollen/niemand sol oder mag peinlich gefragt werden/ dieweil man an der peinlichen Frage nicht anfahen soll. Wenn nun keine indicia vorhanden seyn/ darauff man fragen kan/was ohn dieselben fürgenommen wird/ ist alles nichtig.

ADDITIO D. LVDOVICI Bolognini.

Pro hac concluſione eſt text. cum gl. ſing. & ibi Bartol. *in d. l. pen. ff. de quæſt.* quem cũ gl. pro ſingulari ad hoc allegauit, & ſecutus eſt Angel. Aret. *in ſuo tract. maleficior. in 8. col. in verb. fama publica præcedente, &c. in ver. aduertas tamen.* Vbi dicit † ſecus eſſe in confeſſione ſponte facta, quia tunc etiam non præcedentibus indicijs valet, adeo quod ex ea confeſſione poteſt quis condemnari. alleg. text. *in c. 1. de accuſat. lib. 6.* & dicit idem tenere Petr. de Anch. *in clem. 1. de homicid.* quod eſt ſingulariter menti tenendum ſecundum eum ibid. de qua materia ſupra lati⁹ diximus: ideo non repeto nunc, vbi alleg. Alex. *in conſ. 5. in 1. volum.*

Was aber einer auſſerhalb peinlicher Frag/ vnd in andern Sachen bekennet/ vñ freywillig außſaget/ da iſt warlich auff zu fuſſen/ der Geſtalt/ daß einer darauff/ vnnd auff ſolch ſein freywillig Bekantnuß kan verurtheilet/ vnnd wider jhn verfahren werden. Confeſſus enim pro iudicato habetur. *l. vnic. C. de confeſſ.*

GVIDO

GVIDO DE SVZARIA.

Dictum est supra, quod confessio facta in tormentis non præiudicat, nisi confessus in ea perseueret. Quæro † quæ dicatur confessio facta in tormentis? Respondeo: Confessio in ipsis tormentis idem est, si ad pedem ipsius torturæ ducitur, & ligantur manus, & terror incutitur a iudice dicente, quod nisi in continenti expresse confiteatur, subijciet eum quæstionibus, certe non tenet talis confessio, nisi in ea fuerit perseueratum, quia lex æquiparat confessionem factam in ipsis tormentis, & ex tortura, & formidine tormentorum, vt est text. *in l. 2. C. quorum appellat. non recip.* ibi, *aut formidine tormentorum. &c.* & not. quod ibi dicit formidine, non autem dicit tormentis, **das ist / auß Furcht der Pein / vnd nicht auß Peinlichkeit.** & idem ibi sentit gl. & argum. *l. item. apud Labeonem. §. adijcitur. vers. quæst.* ibi, *vel leuis territio. ff. de iniur.* Ergo a contrario sensu non leuis territio habetur pro ipsa tortura. 1.

Ferner wird gefraget / Welches man ein Bekantnuß / so inn peinlicher Frag geschehen / nennen möge? Hierauff antworte / daß

nit allein das für ein Bekantnuß/so in peinlicher Frage geschehen/geacht wird / wenn der Gefangen auff der Leyter ligt/ oder der vom Scharpffrichter auffgezogen/gebrent oder gestrecket wird / sondern wenn er zur tortur vnd marter geführt/ jhm die Hände gebunden/vnd vom Richter mit dem Hencker gedräwet wird/weñ er nit bald vnd vngemartert bekennen werde/daß er wölle den Hencker vber jhn lassen/der es wol auß jhm bringen werde / solches ist warlich ein recht peinlich Bekantnuß/welchs kein krafft hat/ es thu dañ der gefangen darauff beharren/ denn die Recht vergleichen das Bekantnuß so mit Bedräwung / vnnd auß Furcht der Pein geschicht.

Ad quod accedat, quod legitur, sufficit terror armorum, & si quis eis vsus non sit. *l. idem est, §. si armati. ff. de vi & vi armat.* & nam quo ad leg. cornel. de sicar. paria sunt hominem gladio percutere, vel stringendo minari, vt *leg. 1. §. diuus. ff. ad leg. Cornel. de sicar. & facit l. 3. ff. ex quibus caus. maior. leg. metum. C. quod metus causa.*

Wie man auch für gleich helt / so man einen mit einer Wehre schlägt / vnnd die Wehr

Wehre zückt/ vnnd bedräwet einen darmit zu ſchlagen.

ADDITIO D. LVDOVICI Bolognini.

Auctor noſter verum dicit in hoc, & vltra allegat. per eum, dicas tu, quod idem voluit Bartol. *in l. 1. §. diuus. ff. de quaſt. & Bartol. in l. 2. in 3. col. in fin. C. quod metus cauſ. & Bald. in l. vnica. in 8. col. C. de confeß. & Bald. in l. nouiſſime, ff. de excuſat. tutor.* vbi dixit, † quod confeſſio, quæ fit apud tormenta, dicitur facta in tormentis, vel formidine tormentorum, vt a pari procedant, voluit etiam Abbas *in c. fin. in 5. col. extra de confeß. & Abb. in c. cum in contemplatione. extra de regul. iur. & Alex. de Neno Vincent. in ſuo conſ. 47. in 2. col. in 4. vol. inter conſ. dom. Alex. incip. in cauſa prædicta, &c.* & faciunt ea, quæ inferius immediate dicemus.

In ſtatuto ciuitatis continetur, quod quis torqueri nequeat, niſi in certis caſibus, & in quibuſnam.

Cap. XI.

SVMMARIA.

1 *Quæſtio ſeu tortura etiam dicitur, ſi in turri recluſo alimenta denegentur.*

2 *Detentus in carcere, vt siti moriatur, torqueri dicitur, & si confiteatur, confessio eius nulla erit.*

3 *Territio seu timor leuis non inualidat confessionem de crimine delati.*

4 *Confessio facta ad verba iudicis dicentis reo, aut confitere, aut ad tormenta duceris, quando valeat.*

5 *Reus confessus ad quem locum duci debeat in confessione perseueraturus.*

6 *Interuallum confessionis & reductionis rei ad perseuerandum quantum esse debeat.*

7 *Quæstio quibus præsentibus fieri debeat.*
Aduocatus in examinatione non potest præsens esse, licet bene in iuramenti delatione.

GVIDO DE SVZARIA.

1 SEd quid in quæstione † de facto: Continetur in statuto ciuitatis, quod aliquis non possit torqueri, nisi in certis casibus, prætor honoris auidus extra illos casus concessos per statutum, vult eruere veritatem criminis, non tamen vult, eũ ponere ad torturam, ne incidat in pœnã statuti, sed quid facit, præcipit eum teneri

in

in turri, vel in alio loco, denegando ei alimenta, donec confiteatur, vel in hyeme facit eum ſtare ſpoliatum omnibus pannis, & nudum, nunquid videatur eum ponere quæſtioni, vt ſic dicamus eum incidere in pœnam ſtatuti, & dic quod ſic, vt *Litem apud Labeonem. §. quæſt.* ibi, *malam manſionem, & c. ff. de iniur.*

Weiter folget ein ander Frag: Es iſt ein Statut inn einer Statt / daß man keinen peinlich fragen ſoll / denn in etlichen ſonderlichen außgedrückten Fällen / der Richter oder Bürgermeiſter wil geſehen ſeyn / vnd den Grund der Warheit erfahren / ſpricht den gefangen an / doch nicht peinlich / auſſerhalb ſolcher ſonderlicher Fälle / damit er nit in die Peen deß Statuts fallen möcht / ſondern läſt jhn im Turn liegen / verbeut jhm nichts zu eſſen zu geben / inn Winter Zeit bloß vnd nacket ſtehen / biß daß er bekenne / ob auch der Richter gegen dem Gefangen hab die Peinlichkeit fürgenommen / vnnd derowegen in die Peen deß Statuts gefallen? Antwort / Ja.

Additio D. Ludou. Bolognini.

Pro deciſione auctoris noſtri adducas

tu doctrinam Bartol. *in l.1.§.diuus.ff.de quaſtion.* vbi ponit † de eo, qui retinetur in carce-
2 ribus, vt ſiti moriatur: nam dicitur tortus adeo quod ſi confitetur virtute talis ſitis, non valet confeſſio, tanquam facta in tormentis. & idem voluit Angel. Aretin. *in ſuo tract. maleficior. in verb. fama publica præcedente. in verſic. quæro quid ſi eſt tale delictum, &c.* vbi arguit contra iudices ignorantes & crudeles, qui quando nō poſſunt torquere, dant carnes valde ſalſas ad comedendum malefactori, & non bibere. Nam ſecundū eum dicuntur torquere, & tenentur in ſyndicatu, de quo vide etiam per Abbat. *in c. fin. in 5.col. extra de confeſſ.* & facit illud, quod etiam inferius dicemus.

So ſagt auch Bartol. in l.1.§.diuus.ff. de quæſt: klar / wenn man einen ſo lang im Thurn behelt / daß er muß bekennen / oder durſts ſterben / daß ſolch abgezwungen Bekantnuß auch nichtig ſey / vnd durch Pein abgenöhtigt / wil auch Angelus inn ſeinem Buch von maleſitz Sachen / in verb. fama publica præcedente, &c. da er die grobē vñ vngeſchickten Richter ſchilt / welche die armen gefangē vbelthäter ſo grawſam mar-

tern

tern vnd vnd plagen / dz sie jhn gar sehr gesaltzen Fleisch oder Fisch zu essen geben / vñ darauff kein trincken / daß solches auch ein Pein vnd Marter sey.

GVIDO DE SVZARIA.

Sed quid si extra † locum torturæ, vel circa tribunal iudicis, vbi ius redditur, iudex examinans dixit delato ex crimine aut confitearis, aut ducam te ad tormenta, & torquebo te, nunquid dicatur tunc confessio facta formidine tormentorum? Dic quod non, quia leuis territio, &c. vt *d. l. item apud Labeon. §. quæstion. ff. de iniur. et l. metum. ibi, non iactationibus &c. C. quod metus cauſ.*

Wañ aber der Richter einen ausserhalb der gefengnuß in seinem Hause / oder da er gericht pfleget zusitzē / fragt vnd jn bedräwt zu bekeñen / oder er wöll jn lassen in dē thurn führen / vñ so peinlich fragē / biß dz er bekennen müsse / ist zufragen / ob auch das bekantnuß / so der vbelthäter auff solche bedräwūg gethan / möge darfür geacht vnnd gehalten werden / als ob es auß Furcht der Pein geschehen wer? hierzu sag nein / denn es ein geringe vnd leichte bedröwung ist / damit sich einer nit soll erschrecken lassen.

Terrorem autem quæstionis probabilem veræ torturę comparandæ accipere debemus poten-

potentem & instantem torturæ, sicut de metu instantis cruciatus dicimus, vt l. *metum. primo respon. ff. quod metus caus. & l. 3. in fin. §. ex quibus caus. maior.*

Das geschicht aber recht auß Furcht der Pein / wenn der Gefangen im Thurn ist / vnd an der Stelle / da man solche Gesellen pfleget zu examiniren / vnd die Instrumen vorhanden seyn.

Leuis enim territio, quod extra locum torturæ facta, elusoria est. *arg. l. si cui. plus quam hæc autem satisdatio. 4. ff. si cui plus quam. per leg. Falcid. licuer.*

ADDITIO D. LVDOVICI Bolognini.

4 Sto in hoc † cum auctore nostro cum modificatione tamen, nisi iudex, qui diceret reo, aut confitearis, aut ducam te ad tormenta, & torquebo te, esset homo terribilis vultu, & solitus talia dicere, & mandare exsecutioni, quia tunc dicerem secus esse, & confessionem esse factam metu tormentorum, iuxta not. per Bar. *in l. de pupillo 5. §. si quis ipsi prætori. cum simul. ff. de noui operat. nunciat.*

Hierbey

Hierbey iſt aber zu mercken/ſo der Richter/ wenn er ſolche Worte redet / wie oben gemeldet/ſich ſo ernſtlich vnd grawſam erzeyget / were auch ein ſolcher ernſter Mañ/ wie man der wol findet / daß er es als baldt pfleget zu thun / vnd mit der That exſequiren vnnd zu beweiſen / ſo were es ein ander Ding/vnd müſte ſelbs ſagen / daß das jenige/ſo der Vbelthäter darauff bekennet / auß Forcht der Pein geſchehen.

Idem dicerem, quando reus eſſet perſona multum timida, puta mulier eſſet, vel complexionis trepidæ, quia tunc dicam illa verba inducere ſufficientem tormentorum formidinem: pro quo facit, quod dixit auctor noſter infr. *num. 6. item quæro quantum tempus, &c.* vbi ponit de qualitate perſonarum conſideranda in hac materia.

Gleicher Geſtalt / wenn die bedrawete Perſon forchtſam vnnd erſchrocken were/ als wenn es ein Weib oder ſonſt ein forchtſamer Menſch were / ſo mag einer wol ſagen / daß ſolche Wort ein rechte Furcht der Tortur machen/wenn der Richter ſagt/ich wil dich hinführen / vnd dermaſſen ſtrecken laſſen/

lassen/ daß du wol würdest bekennen müssen/ etc.

GVIDO DE SVZARIA.

5 In quo loco † sit reus ducendus ad perseuerandū in confessione? resp, apud acta, vel in alio publico loco, extra conspectū torturæ. Hierneben wird auch gefragt/ wo man die Gefangen/ so peinlich gefragt werden/ widerumb fragen vnd ansprechen soll/ ob sie auff jhrem Bekantnuß verharrē wöllen oder nit? Darauff ist zu antworten/ daß solchs in einem sonderlichen gemach/ oder sonst an eim gemeinen Ort soll geschehen vnnd fürgenomen werden/ da man die Leyter vnd andergezeug/ auch den Scharffrichter nicht sehen kan.

Et ita videmus expertos assessores in perseuerantia conuocare testes, & sub publico testimonio scribi facinnt, talis tali die perseuerauit, & confirmauit, &c. in præsentia talium testium, &c. & bene faciunt *per l. 2. C. de custod. reor.* ibi, *sub publico testimonio, &c.*

Da denn die fürsichtigen Richter/ wenn sie die gefangē solcher gestalt/ ob sie auff jhrem Bekantnuß nach anhörung desselben/ ver-

verharren wöllen/etliche Schöpffen/ oder sonst glaubwirdige Leut darzu nemen/ vnd ein offen Instrument darüber auffrichten lassen/darinne gesetzet wird/ daß der das jenige/so er in peinlicher Aussag bekent/ heut dato/ als es jhm fürgelesen worden/ widerumb bekent/ vnd mit solcher bekantnuß bestetiget/ in beysein vnd gegenwart der vnnd der Schöpffen vnd Biderleut/ꝛc. in welche sie dann recht vnd wol thun.

ADDITIO D. LVDOVICI Bolognini.

De loco ratificationis confessionis auctor noster recte locutus est, idem voluit Bartol. *in l. 1. §. diuus. ff. de quæstion. & Bald. in l. 2. C. quorum appellat. non recip. & Bal. in l. 2. C. de custod. reor. & idem voluit dom. Abb. in c. cum in contemplatione. in 2. col. in vers. quæro. in fin. de reg. iur. & Abb. in c. fin. in 5 col. in fin. extra de confess. & bene facit quod not. Bald. in l. 2. in 3. col. in fin. ff. quod metus causa. & Bald in l. 1. in 7. col. C. de confess.*

GVIDO DE SVZARIA.

Item quæró † quantum tempus erit medium a die confessionis torti, ad diem reductionis ad perseuerandum ? Respondeo &

ſpondeo, hoc lege aliqua non determinatur, vt *d. l. 2. C. de cuſtod. reor.* ibi, *poſt modicum. etc.* nō tamen dicit, quod ſit illud modicum.

Es fält alhie aber ein Frage für: Wann einer in peinlicher Frage etwas bekent hat/ wie viel Zeit man jhm laſſen ſoll/ daſſelbige zu bekräfftigen/ daß er darauff beharren wölle? Hierzu gib die Antwort/ daß im Rechten keine Zeit hierinn namhafftig gemacht iſt. Dann ob wol ſtehet in l. 2. C. de cuſtod. reor. poſt modicum tempus, das iſt/ nach wenig zeit/ oder vber ein kurtze zeit/ ſo kan man doch darauß nicht nemen/ wie kurtz oder wie lang ſich ſolche Zeit erſtrecken ſoll.

Dic, quod ſit in arbitrio iudicis, conſiderata qualitate perſonarum, & enormitato, vel leuitate criminis.

Stehet derwegen ſolches inn Willkühr deß Richters/ welcher ſich nur nach Gelegenheit der Perſon/ vnd Wichtigkeit/ oder Geringſchätzigkeit der Verbrechung zu richten wiſſe.

Cum enim tempus, vel quid aliud, a iure non præfinitur, remittitur iudicis arbitrio.

bitrio. *l. 1. ff. de iure deliber. l. hodie. ff. de pœn. l. 1. ff. de effractor.*

Denn ſo offt/ vnd wo die Zeit oder anders im Rechten nicht außgedruckt wird/ ſo wird daſſelbe in deß Richters Willkühr geſtellet.

ADDITIO D. LVDOVICI Bolognini.

Hæc eſt vera concluſio de tempore intermedio inter confeſſionem & ratificationem, remittendo in arbitrio iudicis, in quo adde tu Iacob. Butr. *in l. 2. C. de cuſtod. reor. Angel. & Salycet. ibidem. & dom. Angel. Aretin. in libello ſuo maleficior. in verb. fama. in pen. col. in verſ. ſecundo not. quod ſi confeßio, &c.* & etiam ſupra de hoc dixi.

GVIDO DE SVZARIA.

Quæro, qui debeant † quæſtioni intereſſe? Reſpondeo, vt *l. ſi poſtulauerit. 27. §. quæſtioni. 7. ff. ad leg. Iul. de adult.* 7

Ferner iſt die Frag: Wer bey der peinlichen Frag ſeyn ſoll? Auff das gib die Antwort/ wie in d. l. 27. §. quæſtioni. ff. de adulter. **der Text ſagt: daß die beklagten/ vnnd**

jhre Patronen oder Aduocaten/ auch der Ankläger gegenwertig seyn mögen.

In secreto autem iudex recipiet dictum eius: tortus enim habet similitudinem testis, vt in summa de quæstion. per Azon. §. *sed habetur. l. 1. § imperator. ff. eod. tit.*

Was aber der gepeinigte außsaget / das soll der Richter in Geheim einnemen/ denn es mit solcher peinlichen Frag eben ein ding ist/ als wie mit einem Zeugen / welcher verhört werden soll/ da man dann den Gegentheil vnnd Aduocaten wol bey der Fürstellung vnd Vereydung seyn läst / wenn es aber zu dem Examen kompt / so müssen dieselben abtretten/ vnd bleibt der Richter vnd Zeugen/ sampt dem Notario als dann allein beysammen.

ADDITIO D. LVDOVICI Bolognini.

Circa hanc materiam de dicto rei recipiendo in secretis, vide tu quod not. Bart. *in d. l, 27. §. 7. ff. ad leg. Iul. pe adult.* vbi multum notabiliter loquitur in materia testis torquendi, an aduocatus possit esse præsens

præsens, & concludit, quod non in examinatione, sed in delatione iuramenti esse debet.

Wie dann in dem Fall von Bartolo in d.l.27.§.7.d. tit. **klar geschlossen wird / daß man den Aduocaten nicht bey der Verhör deß Zeugen/ sondern allein bey der Vereydung vnd Auffnemung seyn lassen soll.**

An liber homo torqueri possit. Cap. XII.

SVMMARIA.

1 *Liber homo in quibus casibus torqueri possit.*

2 *Homo liber, & in se & in alios, ex aliquo crimine delatus, torqueri potest.*

3 *Liber potest torturæ subiici indifferenter.*

4 *Principales personæ sunt etiam ad veritatem eruendam, quæstioni supponendæ.*

5 *Iudex in tortura modum excedens, & membra delati debilitans, an & quo iure teneatur.*

6 *Propinquus propinquum corrigendo modum excedens tenetur.*

7 *Iudex modum in torquendo excedens, non tenetur legi Corneliæ de sicarijs.*

8 *Iudex in torquendo modum excedens, non iudex, sed priuatus esse fingitur.*

9 *Tortore in tortura deficiente, non tenetur iudex, si indicia præcesserint.*

GVIDO DE SVZARIA.

1 SED nunquid † liber homo possit torqueri? videtur quod non, quia quasi totus titul. *ff. & C. de quæstion.* de seruorum tortura intelligere videtur.

Es wird gefraget: ob ein freyer Mensch möge peinlich gefraget werden? dieweil sich der gantze titul. in ff. & C. von der peinlichē Frag ansehen läst / daß er nicht von freyen Leuten / sondern allein von den eigenen Knechten rede vnd handele / auch dahin verstanden werde.

Alij dicunt, quod liber homo torquetur in casibus, scilicet quando in testimonio vacillat, & præsens fuit facto, vt l. *ex libero. & l. testes. ff. de quæst.* & in crimine falsi, *vt l. si quis decurio. ff. de falsis. argum. l. iubemus. 24. C. de probat. & l. nullum. C. de testibus.* & in alio casu speciali, *l. si excepta. C. de malefic. & mathemat. & not. in apparatu, & l. decuriones. C. de quæst.*

Etliche sagen / daß ein freyer Mensch allein möge in etlichen Fällen torquiret vñ peinlich gefragt werden / als wenn einer soll Zeugnuß geben von einem Handel / darbey er persönlich gewesen / vnd gleichwol wancket /

cket / vnnd nicht auff einer Rede bleiben wil.

Si ergo est speciale, in contrarium est *l. ius singulare. ff. de legib.* sic & milites regulariter non torquentur, vt *l. milites. C. de quæstion.* Sic decuriones, *l. decuriones. C. quibus ex cauſ. infam. irrog. l. diuo Marco. 11. C. de quæſt. l. decuriones. C. de pœnis. l. nullus. C. ad leg. Iul. maieſtat. l. moris. §. iſta. ff. de pœn. l. 2. & l. fin. ff. de decur.*

Tu dic, † quod liber homo poteſt tor- 2
queri, non ſolum in alios, vt *l. ex libero. primo reſponſo. & l. vnius. §. teſtes. ff. de quæſt. l. fallaciter. §. quod ſi ingenuorum. C. de abolit. l. nullus. ad fin. C. de aſſeſſor. l. diuus Hadrianus. ff. de cuſtod. reor.* ſed etiã in ſeipſum, quandocunque deferuntur ex aliquo crimine. *leg. cum cognitionaliter. C. de quæſt. l. nullam. 14. C. ex quibus cauſ. infam. irrog. & ibi de hoc. leg. ſicut. Cod. de falſ. leg. proditores. ff. de re milit.*

Demnach ſo wird auch billich geſchloſſen / daß ein freyer Menſch nit allein wider ſich / ſondern auch wider andere / nach Gelegenheit möge gefragt werden.

Denuo quod liber homo torqueri poſſit inconuincibiliter, arguitur per l. *ſi quis decurio. C. ad leg. Cornel. de falſo.* vbi decurio torquetur, imo melius *l. fin. ff. de quæſt.* vbi videtur caſus, quod liber homo torqueri

possit, vt *l. fin. C. de accusat. l. nullus. C. de assessor.* & quod ibi not. & alius qui liber homo nõ potest esse decurio *l. seuerus. ff. de decur.* & ita seruat generalis consuetudo, & dom. Azo. *in summ. de quæstion. §. torqueri. & §. torquentur.*

ADDITIO D. LVDOV. Bolognini.

3 De libero homine † vt possit torqueri iudicio meo, non est dubitandum, licet auctor noster ad hoc probandum multũ laboret, prout vides: nam ego hãbeo hoc pro absoluto, & licet de hoc dixerim in princ. huius operis: tamen nunc pro confirmatione dico vnum vltra omnes: nam si liber homo torqueri non posset, profecto ex mille delictis non punietur vnum, contra *l. ita vulneratus. ff. ad l. Aquil.*

Kürtzlich aber so sag du/ daß nicht allein die eigene Knechte/ dauon die Recht sagen/ sondern auch freygeborne Leut mögẽ peinlich gefragt werden/ denn so es diese Meynung haben solt/ daß solche freye Leut nicht dörfften mit der peinlichen Frage angegriffen werden/ so würde die tausente/ oder vnter tausend nicht eine Vbelthat gestrafft.

Nam

Nam in delictis non ſemper ſunt præſentes teſtes, imo qui male agit, communiter odit lucē, vnde ex hac ratione primo debet poſſe liber homo abſq; dubio torqueri, & contra ſe, & contra alios.

Dieweil in Vbelthaten vnd Mißhandlungē nicht allzeit Zeugen vorhanden ſeyn/ damit man die Thätter vberzeugen kōndt/ vnd die jenigen ſo vbel handeln/ gewōhnlich das Liecht ſcheuwen / vnd auffs leugnen ihre Sachen ſtellen / demnach ſo iſts auch billich/ daß ein freyer Menſch nicht allein wider ſich / ſondern auch wider andere mag peinlich angegriffen werden.

GVIDO DE SVZARIA.

Item puerilis tamen quæſtio eſt, nunquid ita principalis perſona poni debeat, vel ſubijci tormentis ad veritatem eruendam, videtur quod non, quia totus titul. ff. & C. de quæſt. videtur conſiſtere circa ſeruos ſuos torquendos, & liberos homines vacillantes. Sed tu dic, quod ipſæ † 4 principales perſonæ ſunt quæſtioni ſubijciendæ. *l. 3. Cod. de quæſtio. & l. 1. §. diuus. & §. ſi quis vltro. l. vnius. ff. eod tit. l. proditor. ff. de re mil.*

præcedere tamen debent indicia verisimilia, ex quibus obiecti criminis reus, ex præsumtione culpæ, indicijs animus informetur, vt *l. cum cognitionaliter. l. milites. §. oportet. C. de quæst. leg. sicut. C. ad leg. Cornel. de falsis.*

ADDITIO D. LVDOVICI Bolognini.

Prout attestatur ipsemet auctor, hæc quæstio puerilis est, & probatur ex his, quę supra dicta sunt, in additione proxima præcedente, & per dominum auctorem *in num. 1. supra. incip. sed nunquid liber homo, &c.*

GVIDO DE SVZARIA.

5 An si iudex adeo † tormentando modum excesserit, ita quod tortus in quæstione defecerit, vel membra debilitauerit, teneatur, & quo iure? Et quod teneatur, dicit lex expresse, *in l. item apud Labeonem. 15. §. sed & si. 42. ibi, teneri eum, &c. ff. de iniurijs.*

Wie aber/ wenn ein Richter/ so tölpisch vnd vnbesonnen were/ daß er ein armen gefangen mit der peinlichen Frag so hart angreiffen vnd also martern liesse/ daß er darüber

über an der marter stürbe/oder jhm die glieder außgerissen würden / ob er auch darum zu straffen? Sag in allweg / Ja / vnnd vermöge der Recht/ welche auch nicht wöllen/ daß ein Knecht mit vbermässiger Pein soll angegriffen werden.

Si enim torquendus est reus, vt innocentiæ, vel iudicio saluus reddatur, vt *l. quæstionis modum. ff. de quæstion.* Certe si iudex non seruauit, tenetur, & facit *l. si constante. §. si maritus. ff. solut. matrim. & §. 2. & §, dominorum. instit. qui sunt sui vel alien. iuris. & melius l. sed & si quemcunq. §. si magister. ff. ad l. Aquil. & l. locum. §. fin. ff. de vsufruct. & l. eleganter. §. plane. ff. de pignorat. action.* nec prodest sibi, quod tanquam iudex hoc fecit, cum deliquerit, nam omne maleficium praue præsumitur actum. l. *si non conuicij. C. de iniur. l. 1. C. ad leg. Corn. de sicar.* Præterea, † si propinquus in corrigendo propinquum modum excessit, tenetur. 6 *l. 1. C. de emendat. propinq.* nec iudicem excusat officium, quia sicut priuatis, & ita magistratibus aliquid illicitum facere prohibitum est. *l. nec magistratibus. 32. ff. de quæst.*

Derowegen wenn ein Freund den andern bißweilen straffet / damit er nicht vom Scharpffrichter darff gestraffet werden/

so er in solcher Straff die Maß vbertritt/ so ist er gleichwol straffwürdig / vnnd kan den Richter sein Ampt nit entschüldigen / denn ein Richter oder ander Obrigkeit so wenig entschüldiget/ wenn sie mißhandelt/ als ein priuat Person.

Econtra videtur, quod non teneatur, quia iudex causa veritatis eruendę hoc fecit, suum exsequendo officium, & non animo interficiendi vel debilitandi: igitur nō debet teneri: nemo enim videtur delinquere, nisi animum malignum ad hoc habuerit. *l. sæpe ita. 53. ad fin. ff. de verb. significat.* voluntas enim & propositum distinguūt maleficium. *l. qui iniuria. in princ ff. de furt. & facit l. qui iure. ff. de acquir. possess.* & alibi scriptum est, tunc crimen contrahitur, cum voluntas nocendi interuenit, non alias. *l. 1. C. ad leg. Cornel. de sicar. & facit l. 3. §. 1. ff. de liber. homin. exhibit.*

Præsumitur enim bonum de officialibus, nisi probetur contrarium manifeste vt *l. 1. ad fin. ff. de offic. præfect. prætor.* nam creditor rem obligatam auferendo, non præsumitur deliquisse, quia notabilis est præsumptio, vt l. *cum creditor. ff. de furt.*

Sic

Sic & a ſimili iudex in propoſito cauſa ſui officij exſequendi, præſumitur id feciſſe, non nocendi conſilio, vt *l. iniuriarum. §. 1. ff. de iniur.* Et ſi aliquam culpam † in excedendo modum in torquendo adhibuit, non tamen tenetur l. Cornel. de ſicar. quia in delictis lata culpa non æquiparatur dolo, *l. aut facta. §. cauſa. ff. de pan.* Item officij neceſſitas ſuadet remanere impunitum, quod alias coerceri deberet, vt l. *poſt legatum. §. aduocator. & l. tutorem. ff. de his quibus vt indign.* 7

Nam in dubio, ſi non apparet, quo animo fecerit, præſumitur potius, quod ex zelo iuſtitiæ & vigore officij, quam malo conſilio id feciſſe, *l. minus inſtructus. C. de acquir. poſſeſſ. l. merito. ff. pro ſocio.* Accedit ad idem & aliud validius argumentum ſumtum ex l. *2. ad fin. C. qui accuſ. non poſſ.*

Vbi tutor ex officio ſuo accuſans de falſo producentem inſtrumenta contra pupillum, ſi non probat, non præſumitur calumniandi animo accuſationem inſtituiſſe, niſi euidenter probetur, & tamen regulariter „ qui non probat, calumniari præſu-

præſumitur, eo ipſo quod non probat. l. *1. C. de aduocat. diuerſ. iudic.* Solut. Diſtinguunt quidam, ſi hoc apparet, quod fecerit ex voluntate, dolo tenetur, ſed caſu abſque culpa nullo modo tenetur: ſi autem cum aliqua culpa excedendo modum, nõ puto teneri, per *l. vnic. C. de emendat. ſeruor.* & bona eſt argumentatio de poteſtate dominica ad poteſtatem rectoris, vt *l. poteſtatis. ff. de verb. ſignificat.*

ADDITIO D. LVDOV. Bolognini.

Paſſus iſte de mortuo vel debilitato in tortura, an iudex teneatur, vel ne, eſt multum iudicio meo conſiderandus, & aperiendæ ſunt aures pro dominis iudicantibus, in quo paſſu Dom. auctor cõcludit, quod in vno caſu ſolum tenetur iudex, quando de dolo apparet, alias autem nõ, quando caſu, vel etiam quando culpa modum exceſſit in torquendo, per *d. l. 1. C. de emendat. ſeruor.*

Es iſt alhie zu mercken / daß dieſes nicht allein ein ſchlechte geringe Frage iſt / wenn ein armer Sünder durch peinliche Frage /

zu

zu todt gemartert worden/derowegen dann die Richter/Schultheissen/Schöpffen vñ Stattschreiber/ so bißweilen vntüchtig/ auch vngeschicklich gnung hierzu seyn vnd gefunden werden/ Augen vnd Ohren auff sperren/vnd mit Fleiß zuhören sollen/dann etliche gelehrten in dem Fall wöllen/ dz ein Richter/ inn dem Fall allein straffbar sey/ wenn er auß Betrug/ mit den armen Gefangen so scharpff gehandelt hat/ vnd nicht wenn er sonsten der Sachen auß Vnachtsamkeit mit der peinlichen Frage zu viel gethan.

At ego sentio, † quando culpa excessit modum in torquēdo: nam eo ipso,quod modum excedit, fingitur priuatus homo & non iudex: Ergo debet teneri, sicut dicimus in tutore non bene administrante bona pupilli. nam non fingitur tutor, sed tenetur tanquam quilibet, vt *l. interdum. § qui tutelam. ff. de furt. & l. qui fundum. §. si tutor. ff. pro emtor. & argument. l. generaliter. C. de episcop. & cler.* 8

Aber etliche halten das contrarium vñ Gegenspiel/sagend: wenn jhm ein Richter mit der Peinlichkeit an einem armen Sünder

der zu viel thut / vnnd jhn wider Recht / zu scharpff ansprechen lassen / daß er darüber den Geist auffgeben müssen / daß er nicht mehr als ein Richter / sondern als ein priuat Person zu achten / vnd schleust sich darauß so viel / als weñ er den armen gefangen mit der Faust erwürget hett / vnd ist eben so wol zu straffen / als ein Vormündt / der seinem Pflegsohn vbel vnnd vnrecht in seiner Administration vorgestanden / denn man denselben vmb solcher vnzeitigen Verwaltung willen / nit anzulachen pfleget / sondern weñ er inn seiner Rechnung nicht bestehen kan / vnd sich so vbel befindet / daß er seinẽ Pflegkind vnrecht fürgestanden / daß er darumb / wie ein ander / seine Straff leyden muß.

Præterea videtur esse casus de hoc in *l. item apud Labeonem. 15. §. sed & si. 42. ff de iniur.* Verba istius §. hæc sunt: Sed & si iussu domini, quis quæstionem habeat, modum tamen excesserit, teneri eum debere Labeo ait.

Das ist / ob gleich ein Richter ein Knecht auß Befehl deß Herren eingezogen / vnnd mit peinlicher Frag angegriffen hette / aber gleichwol in solcher peinlichen Frag jhm zu viel

viel gethan/vnd die rechte Maß vberschritten/ so soll er gleichwol straffwürdig erkent werden/nach deß Labeonis Meynung.

Et hoc etiam reperio voluisse Cyn. Bal. & Salycet. *in l. Gracchus. C. de adult. & Angel. in l. 3. eod. tit.* vbi dicunt, † quod si tortus deficit in tortura, iudex non tenetur, dummodo indicia præcedant, & in actis de indicijs appareat,& etiam iudex non fuerit egressus terminos torturæ:& sic sentiunt aperte,quod iudex tenetur de excessu, & sic de culpa in excedendo. 9

Jtem/ob der Richter nicht kan beschüldiget werden/wenn einer inn der peinlichen Frag mit Todt abgienge / sonderlich wenn der Richter etliche indicia für sich gehabt/ vnd solches auß den actis zubefinden were/ so were er entschüldiget/aber nicht anderst/ dann so fern er die Maß in peinlicher Frag nicht vberschritten hett / auß welchen dann sich selber schliessen thut/ wenn der Richter die Maß inn peinlicher Frag vberschritten hat / daß er dardurch straffbar worden sey/ vmb der Vbertrettung vnnd Vnordnung willen.

Verum

Verum eſt, quod in dubio non præſumitur egreſſus modum ratione officij. *l. Herennius. §. Gaia Seia. ff. de Euichion.* Vnde ei, qui dicit contrarium, incumbit onus probandi, ſecundum Angel. *in d. l. 3.* quod eſt notatu dignum ſecundum Angel. Aret. *in ſuo tract. maleficior. in verb. fama. in verſ. octauo quæro, quid ſi tortus, &c.*

Wenn es aber im Zweiffel ſtehet / ob im der Richter hab zu viel thun laſſen oder nit / ſo kan wider den Richter nicht geurtheilet werden / wer jhn derhalben anſprechen wil / der muß das Widerſpiel beweiſen / ohne dz dieweil die peinliche Frage darumb fürgenom̃en iſt / daß die Warheit an Tag kommen / vñ gleichwol deß Thäters Vnſchuld nicht verdrückt werden ſoll / vnnd aber der Richter darinne die gebührliche Maß nicht helt / ſo iſt er in die Straff gefallen.

Maleficium per vnum teſtem probatum, an ſufficiens indicium ſit ad torturam.

Cap. XIII.

SVMMARIA.

1 *Teſtis vnus an faciat indicium ad torturam ſufficiens.*

2 *Infamis*

2 *Infamis teſtis indicium ad torturam non facit: debet enim teſtis famæ eſſe integræ.*

3 *Teſtis ſolus de viſu non facit indicium.*

GVIDO DE SVZARIA.

SEd quid † ſi probatum eſt ma- 1
leficium per vnum teſtem de veritate tantum, nunquid erit ſufficiens indicium ad tormenta habenda? videtur quod non, vt l. *maritus. ff de quæſtion.* vbi per dictum vnius teſtis non fuit ad quæſtionem proceſſum, ibi, *teſtimonio vnius non eſſe credendum.*

Wenn ein Vbelthat durch einen Zeugen allein bewieſen iſt/ ſind jhrer etliche/ die da ſagen/ es ſoll nicht ein gnugſam indiciū **ſeyn zu peinlicher Frag.**

Præterea dictum vnius teſtis non inducit indicium ſine præſumtione. *l. Theopompus. ff. de dot. præleg. & l. 1. §. ſed vnius. ff. quemad. teſtam. aper.* Et iura omnia tractantia de indicijs, quæ requiruntur ad quæſtionem habendam, loquuntur in plurali, ſcilicet indicia præcedere debere, non autem dicūt indicium. *l. 1. ſecundo reſponſo. ff. de quæſtion. & ibi & alijs argumentis. & l. vnius. §. in ea cauſa. & l. fin.*

eod. tit. & leg. cum cognitionaliter. leg. milites. C. de quæstion. & leg. sicut. Cod. ad leg. Cornel. de falſ. & pluralis locutio ſingulari numero non quieſcit. *leg. libertas quam. §. vlt. ff. de manumiß. teſtam.*

Item / ſo iſt es auch an dem / daß alle Rechte / ſo von vermuhtungē reden / darauff man peinlich fragen ſoll / in plurali numero reden / das iſt / das es mehr dann eins ſeyn ſoll / vnd nirgend von einem indicio, Derowegen auch eins allein nicht kan gnug ſeyn / wo von vielen geredt wird.

Sed his non obſtantibus, dic vnum teſtem de veritate non ſufficere ad habendam torturam, vt in ſumm. de quæſtion. *§. indicium autem. & leg. ſi quis alicui. C. ad leg. Iul. maiſt.* & ibi in apparatu. Non obſtat *l. maritus.* quia ibi non fuit tortus propter dictum vnius teſtis, quia ille, qui prohibuit teſtimonium, erat familiaris producentis, & ideo dictum ſuum non fuit tanti effectus quod faceret indicium. Non obſtant alia iura in contrarium allegata, in quibus de pluribus indicijs habetur mentio, quia illa pluralitas inſpecto communi vſu loquendi, in ſingularitatem reſoluitur, vt

l. non

l.non est sine liberis.ff. de verbor. significat. & leg.ait prætor.§.1.ff.de negot.gest.leg.2.§.exactis.ff. de orig. iur.leg.demonstratio falsa.§ final.l.qui concubinam §.si stichus.ff.de condit.& demonstrat.

ADDITIO D. LVDOV. Bolognini.

Dominus auctor concludit, quod potest quis torqueri per vnum testem deponentem de veritate, & idem voluit ipsemet *in cap.proxime seq. in princip.* dum tractat de fama, in quo adde tu glos. singul. de hoc *in c. at si clerici.extra de iudic.* quam pro singulari allegat & secutus est Abb.ibi, *in 7. column. & gl. & ibi Bartol.in l.3.C.ad leg.Iul.maiestat. & Bartol. in l.fin.ff.de quæstion.& in d.l.maritus.20. & in leg. pen.ff. eod.tit. & Bald.in leg. 2. Cod.de appellat. & Bald.in l. milites C. de quæst. Alexand. in consil.65. in penult.column.in 1.vol.incip.si præcedentibus &c. & Angel. Aret. in suo tract. maleficior. in verb.fama. in vers. quæro an vnum indicium.*

Aber wie dem/ so wird doch / vngeacht solches fürbringēs vñ daß sonst ein zeug für keinē zeugē geacht wird / vñ dadurch nichts

bewiesen werden kan/durch D. Guidonem de Suzaria dahin geschlossen/ wañ die mißhandlung durch einen Zeugen an Tag gebracht werden wider einen Vbelthäter/ daß derselbige darauff mit der Schärpff mag angegriffen werden.

2 Vbi limitat prædicta præcedere, † si testis vnus est integer, quia infamis vel vilis, non faceret indicium ad torturam. l. *1. §. item Cornelio. & ibi Bartol. ff. de quæstion. & voluit Alex. in d. consil.* de quo supra proxime feci mentionem.

Allhier sind etliche Stücke zumercken: Erstlich/ daß der Zeug ein erbar vnbescholtener Mann/ vnd nicht ein beschreyte/ lose oder leichtfertige Person sey/ denn ein solcher leichtfertiger Zeuge/ welcher ein böß Geschrey hat/ kan kein gnugsam indicium zu peinlicher Frag machen.

Secundo limita prædictam conclusionem, quando testis deponit recte super maleficio: secus si deponeret super iudicio ad maleficium probandum, ita voluit gl. quam sequitur ibi Bartolus & Baldus *in l. fin. C. famil. erciſc. et Bar. in l fin. ante fin. de quæstion. & Abb. in c. 1. in 1. col. extra de confeß. & in. super eo. l. eo. in 2. col. extra de testibus.*

Zum

Zum andern / so muß deß Zeugen Außsage stracks auff die Mißhandlung gericht seyn / vnd nicht auff ein indicium oder vermuhtung zu der Mißhandlung.

Tertio limita, prædictam concluſionem procedere, niſi aliæ circumſtantiæ reſiſterent, quia tunc † vnus teſtis de viſu non facit indicium ſecundum Baldum *in d.l.2.C.quorum appellat.non recip.* referens Ioann. Andr. ita tenentem, quod eſt notandum ſecundum eum, & idem voluit Abb. *in c.tertio loco.in 5.col.de probat.& in c.cum in contemplatione. extra de reg. iur.* pro quo adduco, quia quando aliqua ſunt indicia, pro reo excuſantia, tunc indicia contra eum debent eſſe multum vrgentia, vt ſuperent illa, quæ pro excuſatione rei faciunt, ita habetur *in l.1.§.1.ff. de quæſt. ita voluit Angel. Aret.in ſuo tract.malefic.in verb.fama.in verſ.& prædicta procedunt, &c.*

Zum dritten / es were dann Sach / daß andere Vmbſtände vorhanden / welche dieſem einigen Zeugen zu wider weren / auff den Fall könte dieſes einigen Zeugen Außſag kein ſtatt haben / oder einige Vermuhtung machen / jemandt peinlich zu fragen /

welches dann wol zu mercken ist/auß dieser Vrsach/wenn etliche Vermuhtungen für den gefangen können auffgebracht werden/ so jhn entschüldigen / so müssen die Vermuhtungen / so wider jhn fürgebracht werden/starck vnd mächtig seyn/vñ die andern vberwegen/sonst künnen sie nit statt haben.

Maleficio per famam probato, an obid ad tormenta procedatur.

Cap. XIIII.

SVMMARIA.

1 *Quæstio seu tortura an possit dari, maleficio tamen per famam probato.*

2 *Dictum vnius testis cum fama, indicium sufficiens præbet ad torturam.*

3 *Fuga fugientem suspectum monstrat.*

1 QVID si maleficium † probatum est per famam tantum, poterit-ne ad tormenta procedi? Videtur quod sic.

Ob ein Vbelthat durch ein gemein geschrey auff ein mög erwiesen werden / daß er darauff könne peinlich gefragt werden.

Quia probatio famæ æquiparatur probationi vnius testis. *l. 3. §. eiusdem. ff. de testibus.*

&

& in apparatu, & supra proxima quæst. dictum est indicium vnius testis sufficere ad quæstionem habendam.

Es sind wol etliche / die darfür halten / wenn ein gemein geschrey auff einen gefangen erwiesen werde / daß derselbige darauff peinlich mög angegriffen werden / vnd haltens darfür / es sey so viel / als wenn etwas durch einen Zeugen were erwiesen worden.

Sed dic quod non: quia fama per se non probat, sed inducit aliquod indicium ad confirmandas, seu coadiuuandas seu comprobandas alias probationes, vt *d. §. eiusdem* ibi, *confirmat rem, de qua agitur, &c.* id est, simul firmat, non tamen per se facit validum indicium.

Aber das Gegenspiel ist wahr / nemlich daß das gemein Gerücht allein nicht gnugsam ist / jemand darauff mit der Schärpffe zu fragen.

Est enim fama res fragilis & pernicioſa vt plurimum per clientelas voces artificioſe transmissa ab ipsis, qui desiderant de hoc famam esse, vt *leg. pactum eius. Digestis de hared instituend. & argument. l. decurionum. 12. C.*

de pœn. & l. iuſtiſſimos. C. de offic. rector. prouinc. ibi, nec ad libidinem. Non enim quælibet indicia ſunt ſufficientia ad torturam, vt ſupra dixi in princip. notab.

Denn es gar ein ſchwach/ gering/ vngewiß vnnd leichtfertig ding iſt/ vmb das gemein Geſchrey vnd Gerücht/ welches gar leichtlich kan zugericht/ vnd jhm ein ſolche Ferb angeſtrichen werden/ daß einer nicht anders vermeynet jhm wer alſo/ wenn man aber die Warheit erkundiget/ ſo iſt es nur ſchlecht ein erdicht vnd erlogen Ding/ dardurch die Obrigkeit offt vbel verführt vnd betrogen werden/ vnd darnach ſich/ daß ſie ſolchem glauben gegeben/ ſchemen müſſen/ wo fern aber einer einer Miſſethat beſchrei würde/ vnnd er ſich darzu flüchtig machte/ ſo möchte alsdann einer darauff wol mit peinlicher ſcharpffer Frag angegriffen werden/ de quo vide infr. in addition. ibi, iuncta cum fuga.

ADDITIO D. LVDOV. Bolognini.

De fama non ſufficiente pro indicio ad

ad torturam domin. auctor recte locutus est: cuius dictis adde, quod idem voluit *Bartol. in l. de minore. §. tormenta. ff. de quæstion. & Bald. in l. milites. C. eod. tit. & Salycet. in l. ea quidem in materia famæ. C. de accusat.* Tamen limita, nisi fama esset orta a personis fide dignis, vel esset iuncta cum fuga, prout supra dixi *in cap. 6. in addition. mea. incip. circa hanc materiam, qualiter & quomodo sumantur indicia. circa finem.* ad quæ me remitto.

GVIDO DE SVZARIA.

Sed si præter famam esset aliquod indicium, puta dictum vnius testis, quod quidem facit indicium, vt *d. l. Theopomp. 14. ff. de dote prælegat.* z

Es ist hie aber ferner ein Frag: Wenn neben dem gemeinem Geschrey ein ander Indicīū auch zufiel/vnd das gerücht durch Außsag eines Zeugens gestärcket würde/ob es genung wer zu peinlichem Angriff? darauff gib die Antwort/Ja.

Item si constiterit accusatum esse inimicum interfecti, vel alias offensi, alias tunc non sufficeret, cum lex de inimico

præsumat omne malum, vt *l. 2. §. præterea. ff. de quæst. & l. 3. in princ. de testibus.*

Item/ wenn einer geschlagen/ oder gar vmbgebracht wer/ vnd das Geschrey wer/ daß es einer gethan het/ vnd ein ander saget darneben/ daß der beklagte dem entleibten were widerwertig gewesen/ vnd het Feindtschafft mit jm gehabt/ deñ solchs eine grosse Vermuhtung bringt.

Item si se iactasset delatus de maleficio committendo: nam talis iactatio inducit indicium contra iactantem, quod maleficium postea commiserit, considerata qualitate personæ. *argum. l. metum. C. quod metus caus. & l. 3. ff. ex quibus caus. maior.* Tu allega meliora iura, *in l. famosi. 7. §. hoc tamen crimen 3. vers. & an ante quid fecerit, &c. & l. vnic. C. si quis imperator. maledix. ibi, ex dictis hominum facta pensemus,*

Das ist/ wir pflegen auß der Menschen Reden die Thaten vnnd Wercke zu ermessen. *& l. Labeo. ff. de suppell. legat. ibi, neminem perdicere, &c.*

Item/ so der beklagte sich hören lassen/ daß er dem oder jenem wolt ein Schaden zufügen/ oder jhn schlagen/ oder gar vmbbringen/

bringen / darauß dann ein groß Vermuhtung genommen wird/daß er die Vbelthat an jhm begangen hat.

Item si accusatus visus est fugere de loco maleficij, † nam fuga accusat fugien- 3
tem, vt *cap. si vero. 4. Auth. de exhibend. reis. Nov. 52. & Nouell. 123. cap. si autem. 14. vers. si vero post ordinationem. auth. de sanctiß. episcop.*

Item/so der beklagte were gesehen worden / daß er geflohen were von der Wallstatt/ da die Vbelthat geschehen / denn die Flucht beschüldiget vnnd beklaget den der da fleucht / vnnd macht ein Vermuhtung wieder jhn.

Ita si consiliarius depositio officio se absentat, proconfesso habetur, quod male fecerit. *l. consiliarios. C. de assessor. l. impuberibus. ad fin. ff. de suspect. tutor.*

Item, si is contra quem fama laborat, prauæ sit æstimationis & homo qui similia facere consueuit. *l. de minore. §. tormenta. ff. de quæst. l. si cui. 7. §. ijsdem. 2. ff. de accusat.*

Item/wenn einer/ der ein böß Geschrey hat/vñ von dem das gerücht gehet/dz er die that sol gethan haben / sonst auch ein leichtfertige

fertige Person ist/vnd ein solcher Mensch/ der mit solchen Händeln pfleget vmbzugehen/vnnd dergleichen Thaten zuuor mehr begangen/ so köndte auch wider jhn verfahren werden.

Item, si foret aliud indicium, quod quilibet curiosus pōt perpēdere, secundū criminum qualitatem & personarum varietatem, tunc cum adest aliquod de prædictis indicijs, vel alijs similib. & fama probetur, poterit ad tormenta procedi, quia fama probata, simul cum aliquo indicio, facit legitimum & sufficiens indicium ad habendam torturam, quamuis fama per se nón sufficiat.

Item/also were auch zu handeln/ wenn neben dem Geschrey noch ein ander Indicium vnd Vermuhtung vorlieff/ wie dann ein sorgfeltiger richter wol würde mit fleiß Achtung zugeben/vnd sich nach gestalt der Person vñ Wichtigkeit der Verbrechung zu verhalten wissen/ vnd weñ ein andervermuhtung fürfält/vnnd das Geschrey mag bewiesen werden/so wird daraus ein gnugsam Indicium/ durch welches man ein gewissen Zutritt haben kan/den gefangen mit

peinlicher

peinlicher scharpffer Frag angreiffen / vngeacht / daß das Geschrey für sich selbst / zu einer Anzeigung nicht gnungsam geachtet wird.

ADDITIO D. LVDOVICI Bolognini.

Quod ex prædictis indicijs vna cum fama sufficit ad torturam, prout concludit auctor noster, sed tu dicas, quod multa ex prædictis indicijs, etiam sine fama sufficiunt sola ad torturam, prout supra dixi c. *6. circa princip. in addit. incip. circa hanc materiam qualiter & quando sumantur indicia, &c.* quæ hic non repeto, sed vide quæ ibi dixi, vbi posui de inimico, & de fuga & alijs similibus. Sed vnum pro nunc nō omitto, an vnus testis vna cum fama, sint indicia sufficientia ad condemnationem, habes gloss. *in c. veniens. el. 1. extra de testibus. & posuit Bartol. in d. l. de minore. §. tormenta. in vlt. col. ff. de quæst.*

Prætor habens arbitrium procedendi secundum conscientiam, num defectus probationis indicij per eum suppleatur.

Cap. XV.

SVMMA-

SVMMARIA.

1 *Iudex habens arbitrium procedendi ſecundum ſuam conſcientiam, an poſſit ſupplere defectũ probationis indicij.*

2 *Iudex vigore arbitrij ſibi dati poterit torqueri ad dictum vnius teſtis de viſu deponentis.*

3 *Præſumtio iuris violenta dicitur, & quid operetur.*

GVIDO DE SVZARIA.

SEd quid ſi poteſtas † habet arbitrium, quod nil aliud eſt dicere, niſi quod bona fide procedat, ſecũdum quod ei conſcientia dictauerit, an poſſit ſupplere defectum probationis indicij vigore arbitrij? Dic quod non, quia non videtur eſſe commiſſum arbitrio ſuo, quod legitima indicia præcederedebeant, quia non iuris auctoritas, ſed facti quæſtio eſt in poteſtate iudicantium,

Das iſt/ daß einem Richter / in dem das in facto vnd alſo in der That ſtehet/ wol etwas zu handeln gebuhren mag/ da er ſich aber vnterſtehẽ wolt/ etwas wider die Ordenung

nung der Rechten zu handeln / das wird jm nit zugelassen / kan auch in seiner macht nit stehen. *l. ordine. 15. §. 1. ff. ad municipal.*

Hier ist ferner ein Frag: wenn ein richter oder Statt diese Freyheit hat / daß sie einen vbelthäter nach jhrem Gefallen / vnnd also auff guten Glauben vnd jhrem Gewissen peinlich fragen möchten / wenn ein Indicium nicht gnugsam wer / noch köndte bewiesen werden / ob er / vermög solcher willkühr / oder Freyheit / möge denselben mangel erfüllen? Darauff antworte / Nein / auß der Vrsach / daß es nicht darfür gehalten / daß ein solche willkühr oder Freyheit einem gegeben werde / durch welche einem gefangen das abgeschnitten werde / wenn er soll mit peinlicher Frage angegriffen werden / daß nit gnugsame vnd rechtmessige indicia sollē vorher gehen. 6

ADDITIO D. LVDOVICI Bolognini.

Pro conclusione dom. auctoris, quod vigore arbitrij iudici concessi a lege vel a statuto, non possit supplere defectū indiciorum, adduco primo *l. si a milite. Paragrapho edictum. Digestū de testament. milit.* vbi per

liber

libertatem arbitrij non intelligitur conceſſum, quod non conuenit bonis moribus, & ſic ſecundum bonos mores eſt interdictum, ſed eſt contra bonos mores torquere aliquem ſine ſufficientibus indicijs: Ergo non poteſt in hoc ſupplere iudex vigore arbitrij ſui, & ita in terminis reperio Paul. de Eleaz. *in comment. c. grauis. extra de depoſ. in vlt. col. & Gandin. in ſuo tract. malefic. in verſ. item quæro nunquid poteſtas, &c.*

Vnd iſt alhie zu wiſſen, daß durch ſolche Freyheit oder Willkühr deß Richters / das nicht kan verſtanden werden / das wider gute Sitten iſt / ſo man einen ohn vorhergehende gnungſame indicia / mit peinlicher Frag angreiffen wolt / derwegen dem Richter alhie in dem Fall nichts zugelaſſen werden kan.

Pro quibus facit, nam hoc eſſet tollere defenſiones & iura tertij, quę non poteſt quis auferre vigore alicuius arbitrij etiam liberi & abſoluti, vt *in clem. ſæpe. cum gl. in verbo defenſiones. extra, de verb. ſignificat. & in clem. paſtoralis. §. pen. extra de re iudic. & voluit Bartol. in l. filiusfam. ff. de donat. & Bartol. in l. . ff. de teſtam. milit. & in extrauag. ad reprimendum. in verbo videbitur. & in verb. figura. & Anton. & Ioann. de Imol. in*

c. l.

c.1.extra. de conſtit. & Petr. de Anchar.in conſ.162. incip.viſis diligenter,&c.

Zu dem ſo wer auch dieſes nichts anders/ denn daß einem ſeine Schutz vnnd Gegenwehren genommen würden/oder abgeſchnitten/ welches aber nicht ſeyn kan noch ſoll.

Vnum tamen tene † menti, quod vigore talis arbitrij poterit iudex torquere aliquem per dictum vnius teſtis de viſu, etiamſi non ſit omni exceptione maior, ita ſingulariter voluit dom. Gand. vbi ſupra proxim. *in d.verſ.item quæro,nunquid poteſt &c.& voluit Alexand. in conſil. 65.in pen. col.1.vol. incip.ſi præcedentibus indicijs,&c.*

Das iſt alhie zu mercken / daß ein Richter/Krafft eines ſolchen ſtatuts/ Willkühr oder Freyheit / Macht hat einen gefangen mit peinlicher Frag anzugreiffen/auff Bekantnuß eines einigen Zeugen / der die that geſehen hat/wenn er gleich ſo hoch vnd groß nicht iſt / daß wider jhn nicht kan excipieret werden.

Vbi etiam plus dixit, quod etiamſi ille teſtis fuiſſet receptus, parte nõ citata, poteſt torqueri, vigore illius teſtificationis, dummodo ſtylus ſit, quod non citetur pars in examinatione teſtium in ea mate-

ria, quod perpetuo tenementi, pro confirmatione eorum, quę dixit dom. auctor hic circa arbitrium conceſſum iudici in torquendo.

GVIDO DE SVZARIA.

Sed quid ſi continetur in ſtatuto ciuitatis Bononiæ, quod non poſſit aliquis poni ad torturam, niſi contra eum fuerint habitæ violentæ præſumtiones? Reſpondeo: Requiruntur magna indicia, quæ ſint aliquo minus indubitatis & pluribus indicijs ſimplicibus, ex quibus proceditur ad torturam, vt dictum eſt, nam & illæ videntur manifeſta argumenta.

Wann aber ein Statut in einer Stat were/ als zu Bononia iſt/ daß man keine mit peinlicher Frage angreiffen ſoll/ e ſeyen dann genungſame Vermuhtunge vorhanden/ welche vnzweiffentlich wieder jhn außgeführet/ die nit gering vnd ſchlech ſind.

ADDI

ADDITIO D. LVDOVICI Bolognini.

Pro domin. auctore facit circa hoc de violentis præsumtionibus, illud quod habetur *in c. afferte. extra de præsumtion. & ibi dom. Abb. in 4. colum. & per Bald. in leg. fin. in 1. colum. & in leg. neq; natales, in 1. col. C. de probat.* Hinc est, quod dicimus, quod† præsumtio iuris dicitur violenta secundum Paul. de Castro *in 2. consil. incip. acta indiciaria, &c.* Adeo quod præsumtio iuris operatur, quod potest ferri sententia de actore, secundum Paul. de Castro. *in suo consil. 95. incip. si dico me, &c.* & plus dico, quod præsumtio violenta sufficit ad condemnandum in criminibus occultis vtputa in crimine adulterij *.l. si quis adulterij. C. ad leg. Iul. de adult.* Idem dico in omnibus casibus a iure expressis, secundum Bartol. *in l. quod Nerua. in 5. col. ff. depos.* de qua materia posuit aliquid Angel. Aret. *in suo tract. malefic. in verb. fama. in 2. col. cum seq.*

Indicia indubitata quæ, & quando quis secundum statutum torqueri possit.

Cap. XVI.

SVMMARIA.

1 *Indicia indubitata quæ dicantur, & quando quis torqueri possit, statuto stante, quod nullus sine indicijs indubitatis torqueatur.*

2 *Indicia plura probata an & quando faciant vnū indicium indubitatum.*

3 *Præsumtio violenta contra aliquem, quod quempiam occidere fecerit, qualiter probetur.*

4 *Causa criminalis præsumtionibus & argumentis cognosci & terminari potest.*

5 *Probationes diuersi generis non iunguntur ad cōdemnandum in criminalibus.*

GVIDO DE SVZARIA.

1 SEd quid, si † continetur in statuto, quod nemo possit torqueri, nisi indicia indubitata præcesserint: vt exemplum de indicijs indubitatis: Ecce enim camera habens vnum aditum & exitum, nō plures: de dicta camera exiuit quis pallidus, trepidans, cultello nudo sanguinolento in manu, & statim post exitum reperitur homo recenter occisus in dicta camera: certe ista sunt indicia ad probationem male-

maleficij indubitata, ex quibus non solũ ad tormenta, sed etiam ad condemnationem, & pænę impositionem procedi potest, & ita intelligitur *l. sciant. C. de probat.* ibi, *vel indicijs ad probationem indubitatis*, & not. disiunctiuam VEL, nam pallor vel trepidatio est vnum indicium contra ipsum, vt *l. de minore. §. tormenta. ff. de quæst.*

Als zu einem Exempel: So einer eine Kammer hette/ welche nur einen Eingang vnd Außgang hett/ vnd einer gieng herauß bleich vnd zittern/ vnd trũg ein bloß schwert inn seiner Hand/ vnnd bald darnach fünde man einen inn der Kammer/ so newlich erwürget worden/ liegend/ solches were warlich ein solche grosse Vermuhtung/ darauf einer nicht allein peinlich möcht gefraget/ sondern auch verurtheilet werden/ vnnd ist wol zu mercken/ daß die Bleichheit ein sonderlich Vermuhtung ist/ wenn einer verbleichet ist.

Item delatio gladij, præsertim nudi, est aliud indicium: nam de portantibus arma, lex male præsumit. *l. vnica. C. at armor. vs. in scio princip. interdict. Nov. 17. c. hæc enim. 17. tit. 4. col. 3. auth. de mandat. princip.* item, quod gladius erat sanguinolentus, erat aliud indicium:

mine enim occiſo, gladius ſolet eſſe ſanguinolentus: nam ex qualitate facti accipitur coniectura, ſic & alias dicitur l. *virum. ff. de donat. int. vir. & vxor.* Raro tamen contingunt talia indicia.

Item/ daß er ein bloß Schwert getragen / dieweil ſich die Rechte / zu denen / ſo Waffen bey ſich tragen / nichts gutes vermuhten / inſonderheit wenn die Wehre iſt blutig geweſen / wie dann gewöhnlich geſchicht / wann einer erſtochen oder erſchlagen wird/ daß die Wehr deß jenigen / ſo die That begangen hat/ blutig ſeyn muß / wie man denn auß ſolchen Vmbſtänden pflegt eine Vermuhtung / ſo nicht ſchlecht oder gering ſeyn muß/ſchöpffen vnd nemen kan wiewol auch ſolche groſſe vnzweiffentliche indicia ſich ſo offt nicht / ſondern ſelten zutragen.

ADDITIO D. LVDOVICI Bolognini.

In hoc primo exemplo domin. auctor recte locutus eſt, in quo exemplo concordat Gandin. *in ſuo tract. malefic. in rubr. de indiciis & præſumtionibus. & Bartol. in leg. 2. ff. de furt. & Ioann. Andr. in addit. Speculat. in tit. de probat.*

§. 3.

§.3.ver.13.& Angel.Aret.in ſuo tract.malefic.in ver. fama publica precedente.

GVIDO DE SVZARIA.

Eſt & aliud indicium † ad probationē indubitatum, & iſtud ſæpius contingere poteſt, cum occiditur Titius in aliqua vinea, vel fundo, & de hoc accuſatur Seius, ſed de viſu nulli teſtes deponunt, quod viderint Seium hoc homicidium committere, ſed probantur iſta ſequentia contra Seium. 2

Es kan ſich auch ein ander Indicium zutragen/welches ein vnzweiffentliche Beweiſung mit ſich bringt/ſo zur Tortur genungſam iſt/ vnd ſich zum offtermal begeben kan/nemlich daß einer mit Namen Titius in einem Weinberge erſchlagen worden/vnnd dem Seio ſolches zum offtermal Schuldt gegeben worden/ aber gleichwol kein Zeug erfunden werden mögen/welcher ſolche That mit Augen geſehen/ aber die nachfolgende indicia **ſeyn auff jn den Seium/gleichwol bewieſen worden.**

1 Primo quod ipſe SEIVS erat

inimicus Titij. **Daß Seius dem Titio sey todtfeind gewesen.**

2 Item probant testes, quod viderint Seium admenantem gladium contra Titium.

Daß Seius allein ein bloß Wehr habe in der Hand gehabt.

3 Item probatur per testes, quod Seius aufugit tempore perpetrati maleficij.

Daß Seius eben zu der Zeit/ als Titius entleibt worden/ sich flüchtig gemacht.

4 Item probatur per famam & vocem publicam, quod Seius dictum Titium interfecit.

Entlich ist auch dargethan worden/ daß ein öffentlich Geschrey sey/ daß Seius solche That begangen hab.

Certe istaquatuor simul iuncta, quamuis singula per se nõ sufficerẽt: sunt tn. sufficientia indicia, & præsumtionis indubitatæ, non solum ad torturam, sed etiam ad condemnationem. & sic potest intelligi *d. l. sciant, C. de probat.*

Solche vier indicia **zwar/ ob wol ein jedes insonderheit für sich selbsten zu schwach wer/ so machen sie doch/ wenn sie zugleich bewis-**

bewiesen werden/ eine gnungsame Beweysung oder Vermuhtung/ nit allein zu peinlicher Frag/ sondern auch einen peinlich zu verurtheilen.

ADDITIO D. LVDOVICI Bolognini.

In hoc secundo exemplo dom. auctor etiam recte locutus est,& cum eo concordat Gandin. *in tract. malefic. in rubr. de indicijs. & præsumtionibus,& Angel. Aretin. in suo tract. etiam maleficior. in verq. fama,& posuit dom. Abb. in c. tertio loco. extra. de probation.*

GVIDO DE SVZARIA.

Est videre † aliud exemplum de præ- 3
sumtionibus indubitatis : Ecce defertur Seius,quod Titium occidi fecit,non sunt testes,qui dicant se hoc vidisse , tamē probantur ista indicia.

Item ein ander Exempel von vnzweiffelichen Vermuhtungen /nemlich / es wirdt Seius beschrien/daß er Titium habe vmbringen lassen / doch können keine Zeugen auffgebracht werden / die solches gesehen

hetten/aber gleichwol werden nachfolgende indicia auff jhn erwiesen.

1 Primo quod Seius erat inimic⁹ Titij.

Erstlich daß Seius dem Titio sey todtfeind gewesen.

2 Quod dictus Seius perpetrato homicidio receptauit homicidam.

Item daß gedachter Seius nach begangner That/den Mörder hab zu sich in seine Behausung genommen.

3 Quod homicida erat domesticus & familiaris Seij.

Zum dritten/ daß der mörder dem Seio sey mit Diensten verwandt/vnd sein Hauß genoß gewesen.

4 Quod fama est, quod Seius Titium occidi fecit.

Fürs vierdte / daß dauon ein wenig Geschrey gewesen / dz Seius den Titium hab vmbbringen lassen.

5 Quod Seius se iactauit, quod fecerat occidi Titium,& est homo,de quo est verisimile,quod talia faceret.

Zum fünfften/daß sich Seius habe verlauten lassen/ daß er den Titium hette vmbringen lassen/vnd ein solcher Gesell were/

von

von dem glaublich sey / daß er mit solchen Stücken vmbgehe.

6 Quod olim aliquæ offensiones interuenerunt inter eos.

Zum sechsten / so wer auch offenbahr / dz sie etwan zwyspältig vnd vneins mit einander gewesen.

Atque ita, quod indicia ista simul iuncta videntur nedum ad tormenta, sed etiam ad condemnationem sufficere, & ita potest exemplificari, *d. l. sciant. C. de probat.*

Welche indicia alle nicht allein zu peinlicher Frage / sondern auch zu verurtheilen genungsam seyn / wenn sie alle bewiesen werden.

Nec mirum, si ex plurib. indicijs simul iunctis, quorum quodlibet per se non sufficit ad indicium indubitatũ, vel ad plene probandum, sicut indubitatum indiciũ vel plena fides: nam hoc iure habetur expressum. *in authentic. de instrument. cautel. & fide, cap. si vero. tit. 2. col. 6. Nou. 73.*

Vnd soll einen nit wunder nemen / dz so viel indicia / so für sich ein jedes besondn nit gnugsã seyn kõnen / eine mit peinlicher frag anzu-

anzugreiffen / gleichwol wenn sie zugleich bewiesen seyn/ein vnzweiffenlich indicium wider einen machen/ welchē billich zu glauben ist dieweil solches außtrücklich im rechten zugelassen.

Duo enim vel plura imperfecta constituunt vnum perfectum. *l. cum scimus. in prin. C. de agricol. & censit. lib. 11.*

Dieweil dann zwey oder mehr/ die vnvollkommen seyn / eins das vollkommen ist/machen kōnnen.

Et quæ non prosunt singula, multa iuuant, vt *c. præterea. extra. de testibus. l. sancimus. ad fin. C. de testam. & vide de hoc per Azon. in l. 2. ad fin. 4 v. respons. de excusat. tutor.* Quid plura? † Reperitur in iure cautum, quod ipsa causa principal. criminalis per argumenta, & præsumtiones cognoscitur & terminatur, quanquam de liquido delicto probari nō possit, vt *l. non omnes. §. a barbaris. ff. de re milit.* ibi & si hoc liquido probari non possit, argumentis tamen cognoscendum est.

Das ist / ob gleich die Sach so lautter vnnd klar nicht kan bewiesen werden / so ist doch auff die Argumenta zu sehen / durch welche man erkennen muß / vngeacht / daß es ein peinliche Sache ist. & tamen in capitali

pitali causa agitur, vt *l. desertorem. 3. §. is qui exploratione. 4. ff. de re milit. & fac. in auth. vt lic. matris vel auiæ. c. illud quoq3. tit. 18. col. 8. Nou. 117.*

Wiewol auch zu Recht versehen / da man schon von einer Vbelthat den klaren Grund nit haben kan / daß man doch gleich wolbißweilen durch andere Argumenta vñ Vermuthtung / daruon vrtheilen vnd richten kan vnd mag.

Curiosus autem lector multa alia poterit inuenire exempla de indicijs ad probationem indubitatis.

Ein fleissiger Leser aber kan solcher Exempel von vnzweifflichen Vermuhtungen so zu Beweisung gungsam seyn / wol mehr finden vnd obseruieren.

ADDITIO D. LVDOVICI Bolognini.

In hoc tertio exemplo etiam domin. auctor recte sensit, de qua materia indiciorum indubitatorum, etiam ad condemnationem non solum ad torturam, posuit Bald *in d. l. sciant. & in l. neq3 natales. in 1. col. & in l. sue. in 2. col. C. de probat. & Bald. in l. quocũque. C. de seru. fugit. & Bald. & Ioann. de Imol. in l. final.*

fin. ff. de hæred. institut. & Bald. in l. fin. ff. de offic. proconſ. & Bald. in addit. Seculat. in tit. de ſen. circa fin. & Ioann. Calder. in c. veſtra. extra de cohabitat. cleric. & mulier. & Abb. in c. tertio loco. de probation. & Gandin. in tractat. maleficior. in rubr. de indic. & præſumtionibus. & Angel. Aretin. in d. verb. fama publica. in verſ. quæro an vnum indicium. & Paul. de Caſtro. in conſ. 196. incip. viſa inquiſitione, &c. vbi dixit vnum notabile verbum, quod in caſibus, in quibus quis poteſt cõdemnari ad pœnam pecuniariam, non autem corporalem.

Doch ſoll man ſich inn dem Fall wol fürſehen / vnnd die Dinge nicht darhin verſtehen / wenn viel Vermuhtungen zuſammen lauffen / daß man darauff gehen vnd vrtheilen / vnnd einem das Leben abſprechen wolt / ſondern mag den Gefangen inn eine Geldſtraffe verurtheilen / aber nicht zum Tod verdammen.

De qua materia poſuit etiam Alexand. *in conſ. 15. in 5. colum. in 1. vol. incip. quando plures, &c. & in conſil. 24. in 14. colum in 2. volum. incip. an ſi quis, &c.* vbi dixit, quod in criminalibus † non iunguntur probationes diuerſi generis ad condemnandum, vt ibi

per

per eum multum notabiliter loquentem in hac materia,& ibi ponit quod in maleficijs de nocte commissis, vel quæ alias difficile possunt probari,quę probationes admittuntur,& *in consil. 53. in 1.col. & per tot in eod. 2. vol. incip. quando probari debet, & in consil. vlt. in 3 vol.in 3. col.* Circa vero illud,quod incidenter dixit dom.auctor, quod duæ vel plures probationes imperfectæ iunguntur ad faciendum vnam plenam probationem, &c. D hoc non dicam tibi nunc, quia est extra materiam, de qua agimus, sed si de hocvidere cõtingeret, remitto te ad Alexand.*in cons.19. in 2. colum. in 1. vol. incip. vtrum si post facto, &c. & in consil. 65. in vltim. col. in eod.1. vol. incip. vtrum si post facto, &c. & in consil. 65. in vltim. colum. in eod. 1. volum. incip. si præcedentibus. & in consil. 13. in 13.colum. in eodem 1. volumin. incip. an promisso, &c. & in consil. 33. in vlt. col. in eodem 1. vol. incip. viso puncto, &c, & in consil. 54. in 1. vol. incip. in causa vertente,* vbi dicit etiam, quod in criminalibus peruenitur ad diffinitiuam per præsumtiones tam legis, quam hominis.

De

De militibus noſtri temporis, num hi quæſtioni ſubijci poſſint.

Cap. XVII.

SVMMARIA.

1 *Milites noſtri temporis, an poſsint quæſtioni ſubijci.*

2 *Milites hodierni, per plateas quotidie ocioſi, torturæ poſſunt applicari, ſicut alij priuati.*

3 *Milites noſtri temporis pro debito contractus, vel vltimæ voluntatis carcerari nequeunt.*

4 *Inſignia ſola militiæ non faciunt, quæ militum gauderent priuilegijs.*

GVIDO DE SVZARIA.

1 AN milites noſtri temporis † poſſint ſubijci quæſtioni? Dic quod ſic, cum nec in aſſumtione militiæ, nec in vita interueniant in eis, nec obſeruent ea, quæ veros milites decet obſeruare, & obſeruari expediunt, vnde militaribus priuilegijs gaudere non debent, vt in auth. de mandat. princip. §. final. column. 3. Nou. 17. &

ibi in apparatu de hoc ibi, & talibus militibus,&c.

Von den Kriegsleuten dieſer vnſer zeit iſt die Frage: ob dieſelben auch mögen mit peinlicher Frag angegriffen werden? Gib die Antwort/ Ja/ denn dieweil ſie jetzt den alten Kriegsbrauch nicht halten/ vnnd ſich weder mit Leben / oder nach Kriegshandelung/ wie die alten/ erzeigen/ derowegen ſie auch ſich der Priuilegien / ſo vor alters die Kriegsleut gehabt/ nicht zufrewen haben.

Nam ſi quis non ſeruatis ſolemnitatibus, fabricenſis efficiatur, habetur pro nō fabricenſi, & ſibi fabricenſia priuilegia denegantur, vt l. ſi quis conſortium. C. de fabric. lib. 11. & l. generaliter. verſ. eos tamē. C. de epiſc. & cleric. vbi clericis non ſeruantibus ſolemnia, clericalia priuilegia denegantur, ſeu beneficia clericalia, & facit l. nominationes. C. de appellat. nam etiam milites in quibusdam etiam criminibus torquentur, & habētur quo ad hoc pro non militibus. l. proditores. ff. de re milit.

Additio D. Ludou. Bolognini.

Alias promiſi tibi examinare, an mili-

tes noſtri temporis poſſint torqueri : in tract. de præcedentia doctoris & militis, circa fin. in addit. meis ibid. Nunc igitur
2 ſcias, † velim quod milites noſtri temporis, euntes quotidie per plateas, non gaudent priuilegijs militum, prout dixi tibi in loco præallegat. poſſunt torqueri, ſicut alij priuati, ita voluit Bartol. in ſuo tract. de quæſtion. licet iudicio meo, ille tractatus non fuerit Bartol. vt videre poteris ex ſtylo eius, tamen attribuitur Bartolo, ſed vltra Bartolum dicas, quod idem voluit Cyn. in l. 1. C. de iuris & facti ignorant. tamen reperio eundem Bartol. in l. 1. in final. Cod. qui bon. ceder. poſs. dicentem quod milites noſtri temporis non poſſunt carcerari pro debito contractus, vel vltimæ voluntatis, quia ſecundum eum veri milites ſunt, alias falſo vocabulo vterentur, & licet non habeant inſignia antiquæ obſeruantiæ, tamen habent inſignia nouæ obſerunatiæ, quæ loco veteris ſucceſſerunt: & idem comprobauit Ioan. Lig. in cap. quarto. in pen. colum. extra de magi. Sed tu non recedas a prima opinione, quia imo iſti non ſunt veri milites prout

prout vult expreſſè dom. Abb. in d.c. quãto. pro quibus facit. Nam inſignia † ſola eſſe vera, non ſunt illa, quæ faciunt milites gaudere priuilegijs ſuis, ſed exercitium ita probatur *in leg. pen. C. de teſtam. milit.* vbi dicitur, quod miles non militans, non gaudet priuilegijs militum: Ergo multo minus debent gaudere milites noſtri temporis, qui non habent nec habuerunt vera inſignia, nec ẽt. exercent militaria, ſeu nõ militant. Ad idem facit, quod dixit Bald. per illum text. *in d.l. pen. & Bartol. in l. officiales. C. de epiſcop. & cler. & idem Ioann. de Lig. in clem. cum ex eo. de ſentent. excommun. & Angel. in conſ. 197. incip. in Dei nomine viſa narratione, & dom. Can. in c. 2. extra, de fõro compet.* vbi dixerunt, quod milites, ſeu fratres gaudentes non gaudent priuilegijs clericorum: Ergo in propoſito noſtro milites noſtri temporis non debent etiam gaudere priuilegio veri militis, & in terminis voluit Dyn. *in ſuo tractat. de quæſtion. in verſ. quæ perſona torqueri poſſunt, &c. in verſ. modo dictum eſt, & Cyn. & Angel. in l. milites. C. de quæſtion. & Cyn. in l. 3. C. ad leg. Iul. maieſtat. in terminis. & voluit Angel, Aret. in tract. malefic. in verb. fama. in verſ. ſexto quæro quæ perſonæ, &c.* 3

De presbyteris & clericis, num & hi torqueri possint.

Cap. XVIII.

SVMMARIA.

1 *Presbyteri non sunt torturæ supponendi. licet bene clerici de iure ciuili.*

GVIDO DE SVZARIA.

1 QVID de militibus † cœlestibus? & dic, quod presbyteri non torquentur, clerici autem sic, de iure ciuili, *l. presbyteri. C. de episcop. & cleric. & in apparatu. l. fallaciter C. de abolit.* tamen de iure nouissimo, secus per *auth. Federic. ad decus & honorem. §. statuimus.*

Von geistlichen Personen/als Priester vnd andere/wird alhie gesagt / daß sie nach Recht nicht sollen oder mögen peinlich gefraget werden/ so bekennet der auctor doch/ daß nach Gewonheit ein anders herkommen / vnnd helt ein Vnterscheidt vnter jhnen.

Præterea si militibus terrestribus concessa

ceſſa eſt immunitas, vt non torqueantur, multo magis cœleſtibus. *argum. leg. ſacroſancta. C. depiſcop. & cleric.*

ADDITIO D. LVDOVICI Bolognini.

De presbyteris & clericis dixi ſupra c. *2. in addit. incip. circa has perſonas priuilegiatas, &c.* vbi allegaui dom. Abbat. *in c. cum in contemplatione. in 1. col. in fin. extra de regul. iur. et vltra ibi dicta, vide gl. 15. q. 7. in ſum. & gl. 3. q. 5. & Innocent. in in c. cum in contemplatione. & dom. Angel. Aret. in ſuo tract. maleſic. in verb. fama. in verſ. ſexto quæro, qua perſona, &c.*

De iudicibus & aduocatis, num & hi torqueri poſſint.

Cap. XIX.

SVMMARIA.

1 *Iudices & Aduocati an poſſint ſubiici quæſtioni.*
2 *Aduocati nec de iure, nec de conſuetudine poſſunt torqueri.*

GVIDO

GVIDO DE SVZARIA.

1 QVid de iudicibus † siue aduocatis, nunquid possint torqueri? Videtur quod non, sicut veri milites: nam militant patroni causarum, vt *c. aduocati. C. de aduocat. diuers. iudic.*

Von Richtern / Rahtspersonen vnnd Aduocaten / wird vom auctore **gemeldet / daß sie nach Recht nicht mögen peinlich gefragt werden.**

Præterea sicut militibus concessum est priuilegium, vt condemnati non exigantur, nisi in quantum facere possint, ita & patroni causarum. *l. miles. 1. responso. de re iudic.* in apparatu. Econtra videtur, quia nulla lege cauetur, quod iudices siue aduocati sint immunes a tortura. Solutio, quod de iuris subtilitate, siue iuris solemnitate nō debent torqueri, vt d. l. aduocati, sed de consuetudine, quæ est optima legum interpres, seruatur contrarium.

ADDITIO D. LVDOV. Bolognini.

Sum propositi, quod nec de iure, nec

de

de consuetudine possint Aduocati torqueri: nam de iure habeo pro hoc expedito, prout concluſit ipſemet auctor, pro quo faciunt ea, quæ dixi ſupra *c. 17. in additionibus meis, de præcedentia Doctoris & militis.* nam argumenta ibi facta manifeſte concludunt † quod aduocati multo minus poſſunt de iure torqueri, quã milites. De cõſuetudine etiã nõ poſſunt torqueri, nam conſuetudo inducens, quod perſonæ priuilegiatæ torqueantur, non valet, tex. eſt. *in l. omnes iudic. & hæc ibi voluit Bartol. C. de decur. lib. 10. & ſupra cap. 2. etiam aliquid dixi circa princip. in verſic. circa has perſonas priuilegiatas. &c.*

De Conſiliarijs ciuitatum, num & hi torqueri poſſint.

Cap. XX.

SVMMARIA.

1 *Conſiliarij ciuitatum de iuris ſolemnitate torqueri non debent: Decuriones enim dicuntur.*

2 *Iudex conſiliarios torquens, ſeu decuriones, capite punitur.*

GVIDO DE SVZARIA.

1 AN Consiliarij † ciuitatum nostri temporis possint torqueri? Dic, quod de iuris solemnitate non debent torqueri, quia cuiuscunque ciuitatis consiliarij decuriones sunt, vt *l. nulli. ff. quod cuiuscunq; vniuersit. nomin. l. pupillus. 239 §. decuriones. 5 ff. de verbor. signific.*

Ob auch zu dieser Zeit die Rähte/ Consiliarij oder Syndici in einer Statt mögen peinlich gefragt werden? Antwort/ daß sie nach Recht nicht sollen gepeiniget werden/ so meldet der auctor doch/ daß nach Gewonheit ein anders herkommen/ so sind auch die Fälle dermassen vnterschieden/ daß man in etlichen Fällen niemand verschonet doch einen weniger deñ den andern angreiffet/ nach Gelegenheit deß Alters/ der Person/ auch nach Wichtigkeit der Thaten/ vnd dergleichen.

De generali autem consuetudine, quæ est optima legum interpres, contrarium semper vidi seruari, & consului.

ADDI-

ADDITIO D. LVDOV. Bolognini.

Circa Consiliarios non torquendos sum omnino cum dom. auctore: nam cõsiliarij succesſerunt loco decurionum secundum Bartol. *in l. 1. ff. de offic. assessor. & not. in rubr. C. de decur. lib. 10.* Plus dico,† quod iudex torquens eos, capite punitur secundum Bald. *in l. decuriones. C. de quæstion. & Angel. Aret. in suo tract. malefic. in verb. fama. in vers. quæro quæ personæ, &c.* vbi dixit, hoc non habere locum in crimine læsæ maiestatis, & prædationis populi, alleg. text. *in l. fallaciter. C. de abolit.* quæ omnia tene menti, quia hæc materia tormentorum sæpenumero occurrit, & licet auctor ea multum singulariter & copiose locutus fuerit, nihilominus in aliquibus deficit, prout ex supradictis apparet, in quibus addendo, declarando, & aliquando corrigendo, vbi opus fuit, si quid inepte diximus, id paruitati ingenij mei attribuendum est: Si quid vero boni, id supremo Deo omnium bonorum largitori, a quo omne bonum, & omne donum perfectum procedit, vt a parte luminum attribues.

Finis Tractatus D. Guidonis de Suzaria.

TRACTATVS

PAVLI GRILLANDI CASTILIONIS Florentini, de Quæstionibus & Tortura vtilis & necessarius.

HActenus vidimus de pluribus criminibus, reisq; ipsorum, & pænis, sed quia accidit quãdoq;, quod crimina ipsa non sunt bene probata, & iudex nõ potest deuenire ad sententiam, non præcedente rei confessione, vel apertissimis probationib. vt *l. sciant cuncti. C. de probat.* tamen contra ipsũ reum multoties laborant infamia, & alia indicia vigent, propter quę necessario deueniendum est ad torturã, in qua vel necesse erit reũ ipsum confiteri crimen, vel saltem purgare indicia & suspiciones, quæ contra ipsum laborant, ideo in præsenti tractatu *De Quæst. & Tortura*, pro cõmuni maxime iudicum commoditate aliqua breuiter exponem⁹. In qua materia doctores quamplures ex antiquis atq; modernis: quidam in ordinarijs lecturis, quidã vero in extra ordinarijs compendijs & tractatibus diuersa commentaria ediderunt. Ego vero, ne aliorum relatione dictorum frustra videar occupa-

occupare membranas, ea duntaxat attingam quę vtiliora ſunt, & in quibus doctorum ſcripta ſilent: in alijs vero breuiter & remiſſiue ad vlteriora procedam. Indiciorum & quæſtionis materia admodū frequēs eſt, & in indicijs practicabilis, in cauſis criminalib. quæ in iudicis arbitrio plurimum conſiſtit, & iudices maxime iuniores, & parum experti, ſæpe ſolent in iſtis aliqua de neceſſarijs prætermittere, aut vlterius quam iuris ſit procedere, propterea materiam ipſam vltra alios clarius & facilius ad communē practicam accommodabo. Videbimus n. primo quid ſit tortura, & quæ ſit quæſt. & quomodo iſta inter ſe differant. II. Quot ſunt tormentorum ſpecies. III. Quid ſit indicium, & quæ ſunt legitima & ſufficiētia indicia ad torturam. IV. Quot ſunt gradus torturę. V. In quibus criminalibus poſſit dari tortura. VI. Quæ perſonæ poſſunt torqueri, & quæ non poſſunt torqueri, & quibus de cauſis, vbi dabitur noua declaratio vltra omnes doct. ad tex. *in l. ſi quis in graui. §. ignoſcit. ff. ad S. C. Syllan.* VII. Videbimus, an & quando in paruis criminibus poſſit inferri tortura

&

& quid in causa pecuniaria. Et an & quando tortura possit dari pro pæna. Et an & quando quis dicatur cõpetenter tortus,& purgasse indicia. Et quando, & in quibus casibus reus possit repeti in tortura. Et quid si reus moritur in tortura. Et quid si nulla præcedebant indicia ad torturam: vel si aderant, non tamen erant in actis descripta. Et an & quando reus dicatur legitime tortus. Item quid de confessione habita in tormentis, vel timore tormentorum, quando nulla præcedebant indicia: vel si præcedebant in veritate, non tamen apparebant in actis annotata, an sufficiat illa confessio ad condemnandum reum, maxime si ratificata reperitur. Et quid si reus ante torturam petit copiam iudiciorum, quæ fuit sibi denegata, qua non obstante fuit positus ad torturam, & confessus forte fuerit aliqua crimina, nũquid illa confessio sibi noceat. Et quid si aliquis propter priuilegium, ætatem, vel aliam iustam causam de iure torqueri nõ poterit, si tamen fuerit tortus & confessus an præiudicet sibi illa confessio, & quę remedia dantur contra iudicem istis, qui sic iniuste torti fuerunt. Quæstio

Quæstionis item torturæ definitio quæ, earumque differentia.

Cap. I.

SVMMARIA.

1 *Quæstio dicitur inquisitio veritatis per tormenta, & corporis dolorem facta.*
2 *Quæstio est tormentalis inquisitio veritatis.*
3 *Tortura corporis cruciatus dicitur ad veritatem eruendam repertus.*
4 *Tortura in quo differat a tormento.*
5 *Tortura remedium dicitur, seu via extraordinaria probationis.*

GVIDO DE SVZARIA.

PRimo igitur quæro, quid est † quæstio? Respond. Quæstio proprie loquendo est inquisitio veritatis per tormenta, & corporis dolorem, ita dicit text. *in l. item apud Labeonem. §. quæstionem. ff. de iniurys. iuncta leg. 1. §. quæst. ff. ad S. C. Syllan. & gl in d. l. 1. in ver. necatorũ eod. tit. Azo autem in summa de quæstion. in princip.* dicit, quod quæstio est inquisitio veritatis per tormenta. 1

Erstlich

Erſtlich wird gefragt/ was die peinliche Frag ſey/ darauff antworte: Daß die peinliche Frag ſey ein erkündigung der warheit durch peinliche Angriff/ welcher dem Leibe ſchmertzlich iſt/ vnd wehe thut.

Nuda ergo interrogatio vel leuis territio non dicitur quæſtio. *d. l. item apud Labeon. §. quæſtionem. in ver. nuda. & per Azon. in d. ſumm. tit. de quæſtion. in princip.* qui dicit, quod non debent quoque adhiberi tormenta, quanta accuſator vel inſtigator poſtulat, aut deſiderat, ſed vt moderatæ rationis temperamenta deſiderant. *l. de minore. §. tormenta. ff. de quæſtion.*

Auß welchem dann zuerſehen / wenn ein gefangener ſchlecht gefraget wird / oder bedräwet/ daß es für kein peinliche Frage kan geachtet werden/ nach Azonis Meynung/ welcher wil/ daß man die armen Gefangen mit der peinlichen Frag ſo hart nicht ſoll angreiffen/ als die Ankläger wöllen / ſondern mit vernünfftiger Mäſſigkeit.

Panormitan. vero *in c. cum in contemplatione, de reg. iuris, in antiquis. in princ. lect.* idem dicit, quod quæſtio eſt indagatio veritatis, per tormentum: & appellatur quæſtio a quærendo,

rendo,quia iudex per tormentum inquit veritatem,ita dicit ipſe. Salicet. autem in rubr. C. de quæſtion. dat duas expoſitiones ſeu diffinitiones ad iſtud verbum, Quæſtio. Prima eſt, quod quæſtio eſt inquiſitio,quę fit ad veritatem per tormenta eruendam. Secunda eſt,quod † quęſtio 2
eſt tormentalis inquiſitio veritatis, & iſta eſt breuior, & magis placet. Quæ omnes tamen deſcriptiones ſiue diffinitiones in effectu tendunt in vnum, quod quæſtio ſit illa indagatio, quam facit iudex ad inueniendum veritatē contra reum in tormentis exſiſtentem, dum patitur cruciatum in corpore. Deinde † quæro,quid eſt 3
tortura? Reſpond. Tortura eſt corporis cruciatus ad eruendam veritatem repertus, vt dicit Panormit. *in d.c.cum in contemplatione. in princip.* qui dicit etiam quod tortura ſiue tormentū dicitur quaſi torquens mētem, quia per cruciatum corporis mens quoque torquetur, vt latius dicemus infr. *eod.tract.quæſtion.c.*4. in illo quarto gradu torturæ, & habetur *cau.illi qui.4.cau.5.q.5.in verſic. vbi religioſus tortor exigere debet, vt dum corporæ panis ſubijciuntur, quæ geſta ſunt, fideliter & veraciter exquirantur.*

Hæc

4 Hæc eſt differentia † inter vnum & alterum, quia vnum pertinet ad iudicē ſolum, alterum vero pertinet ad reum ſolū ſcilicet tormentorum. *d. l. item apud Labeonem. §. quæſtionem. ff. de iniurijs.* Nihilominus ſæpius ſolent vnum pro altero poni, vt not. *in §. quæſtion. & can. illi qui. 4. cauſ. 5. q. 5 part. 2. decreti. & per gl. in d. l. 1. in princ. ff. ad S. C. Syllan.*

Darnach wird gefragt/ was die Tortur ſey? Dann etliche pflegen ein Vnterſcheid zu machen zwiſchen der Tortur vnd peinlichen Frag/ alſo daß ſie fürgeben/ die peinliche Frag gehe auff den Richter/ welcher die ſelben gegen dem Gefangen fürnimpt/ die Tortur aber/ die Pein oder Marter an jhr ſelber/ die der gefangen leyden muß.

5 Et nota hoc, † quod tortura eſt remedium ſiue via extraordinaria probationis vt dicit Bald. *in l. ſi quis alicui. C. ad l. Iul. maieſtat.* via enim ordinaria eſt illa, quæ fit per teſtes & inſtrumenta, vt *leg. ſciant cuncti. C. de probat. cum ſimilibus.*

Vnnd nim alhie wahr/ daß die Marter iſt ein ſolch Mittel vnd Weg/ zu einer Beweiſung/ daß man die nicht ehe gebrauchen ſoll/ denn ſo man ſonſt keinen andern Weg zu der Warheit haben kan/ wie daß ordentliche

liche Mittel vnd Weg ſind / ſo man etwas durch Zeugen oder brieffliche Vrkund vñ Inſtrumenten probieret auch kundtbar machet.

Tormentorum ſpecies quę & quot.

Cap. II.

SVMMARIA.

1 *Tormentorum ſpecies quot ſint.*
2 *Torturæ gradus ſunt quinq;.*

SEcundo quæro, quot ſunt † tormentorum ſpecies? Reſpond. quod multæ ſunt, ac diuerſæ, vt ponunt doctores, maxime practici in eorum tractatibus, Gandin. *in opere ſuo maleficior. in tit. de quæſt. & tort. Angel. de Aren. in ſuo opuſculo maleficior. in gl. fama publica præcedente, in ver. tortura. Franciſc. Brun. de ſ. Seuer. in alio ſuo tract. maleficior. de indic. & tort. in 2. parte.* At ille inſignis doct. Modernus Bonon. D. Hippol. de Marſil. clarius cæteris hic aperuit in egregijs commentarijs ſuis, quæ nuper edidit ſuper notabil. 1

tit.ff.de quæst. in l. 1. in princip. vbi ponit 14. ſpecies tormentorum omnes diuerſas, quorum plura fuerunt ab antiquis inuenta: quædam vero nouiter ipſe inueniſſe aſſerit, prout eſt illud ſubtractionis ſomni quod in veritate perquam ſubtili ingenij acuitate adinuentum fuit, & ego ſemel expertus fui Romæ in quadam cauſa duorum religioſorum: licet alio modo, & faciliori illo vſus fuerim, & profecto vidi ea, quæ prius non credebam, quod illud affert maximum tormentum & faſtidiū in corpore, abſq; aliqua membrorum læſione, vide Franciſc. Brun. in materia prędicta, *in d. ſuo tractat. de indic. & tortur. in 2. parte. Alb. Gandin. in eodem ſuo tract. in tit. de quæſtion. & torm. Angel. Aret. in d. tract. malefic. in gl. fama publica. in materia torturæ. Anton. Roſet. & dom. Abb. in c. cum in contemplatione. de reg. iur. in antiq. Pari. de put. in tract. quem edidit de ſyndicatu. in c. tortura el. 1. cum tribus ſeqq. Bonifac. de vitali in tractat. ſuo malefic. in 2. parte. Hippolit. de Marſil. in practica ſua Anerolda nuncupata.* vbi copioſe tractat de hac tortura. Bartol. *in l. 1. in princip. & §. diuus. & in l. fin. ff. de quæſt. Bald. in leg. 2. C. quorum appellat. non recip. & in l. milites. & in leg. final. C. de quæſtion. & Salycet. in d. l. fina. eod. tit.* in quibus locis omnes tractant

tractant de hac materia torturæ, & modo torquendi. Azo in ſumma *de quæſtion. in princ.*

Die ander Frag iſt/ wieuiel ſpecies oder Art der Marter ſeyn? Hierauff antwortet der auctor, daß derſelbigen mancherley geſetzet werden/ vnd von den Rechtsgelehrten inn jhren Practicken von maleſitz händeln vnd peinlichen fragen/ als nemlich Gandinus, Angel. Aret. Franciſc. Brun. de ſanct. Seuer. vnd fürnemlich Hippolit. de Marſil. in dem tractat/ ſo er vber dē tit. ff. de quæſt. geſchriebē/ welcher 14. ſpecies vnd Art ſetzt/ ſo doch zum mehrer theil von den alten erfunden/ allein etliche hat er von newem erdacht/ ſonderlich daß man den gefangen nit ſoll ſchlaffen laſſen/ welchs gar für ein ſubtile art der Pein wird geacht/ vnnd ich eins mals zu Rom in einer großwichtigen ſache zweyer Geiſtlichen erfahren habe/ wiewol ichs auff ein andere vnnd leichtere weiſe gebraucht vnd fürgenommen/ hab aber gleichwol dardurch erfahren vnd geſehen/ das ich nimmermehr geglaubt hette/ daß es ein ſolche Pein vnnd Marter ſeyn ſoll an einem menſchlichē Cörper/ da man doch kein glied mit einem euſſerlichen zwang angreifft.

Istud tamen tormentum chordæ siue pendentis funiculi Doctores communiter ponunt pro magis communi & consueto, quod in se continet plures gradus timoris, doloris & cruciatus, qui adhibentur plus vel minus secundum qualitatem facti, personarum conditionem, & vrgẽtium indiciorum abundantiam, secundũ quod declarant præfati doctores in locis supra notatis.

Aber doch die tortur mit d' Chorde/strick/ oder Seiten/wie in Welschland breuchlich/ daß man einen an einem Stricklein oder Seiten herab läst/ daran jhm die Hände auff den Rücken gebunden seyn/ vnnd also mit der Seiten oder Strick bald wider auff gerücket wird/ ehe daß er gar zu der Erden kompt/solches wird von den Rechtsgelehrten gewöhnlich für ein gemeinere Pein gehalten/ welche doch mehr oder weniger Furcht/ Pein vnnd Schmertzen macht an dem menschlichen Cörper/ darnach sie hart oder lind angestellet wird/ darnach auch die Person/ die That vnnd Eygenschafft derselben/ auch die indicia vnd Vermuhtung hefftig oder gering seyn.

Ego

Ego autem vltra alios † pro faciliori 2
notitia istius practicabilis materiæ consideraui quinque gradus esse torturæ, siue tormenti sub hac specie tormenti chordę quibus rei diuersimode cruciantur plus vel minus, grauius aut leuius, iuxta qualitatem facti, personarum conditionem, & abundantiam indiciorum, sed antequam ad illorum declarationem deueniam, discutiam primo quæ sunt aut dicuntur legitima indicia & sufficientia ad torturã.

Jch aber hab vmb mehrer Richtigkeit willen in diesem peinlichen handel / die ding zusammen gezogen / vnd fünfferley gradus **die Chorden betreffend / wie man die härter oder linder anziehen / vnd nach Gelegenheit der Person / Alter vnnd Verbrechung anstellen vnd gebrauchen soll: ehe daß ich aber auff denselben Handel komme / wil ich erstlich anzeigen / welche** indicia **vnd vermuhtung zu peinlicher frag genungsam seyn.**

De legitimis indicijs, & ad torturam sufficientibus.

Cap. III.

SVMMARIA.

1 *Indicia quæ dicantur legitima ad torturam.*
Indicium duplex est.
Indicium dubitatum siue semiplenũ quod dicatur.
2 *Indicium plenum seu indubitatum quod sit.*
3 *Fama duplex est: quædam homini inhærens, altera vero inter homines.*
Fama homini inhærens quæ dicatur.
Infamia quid proprie dicatur.
4 *Fama inter homines dicitur rumor seu dictum gentium, seu vulgi, ex opinione imaginaria procedens.*
Rumor quid proprie sit.
5 *Suspicio est animi aliqualis applicatio ad aliquid cum titubatione.*
6 *Præsumtio quid sit, & quotuplex.*
Præsumtio hominis quæ dicatur.
Præsumtio simplex iuris quid sit.
7 *Præsumtio facti quæ sit, & quæ iuris.*
Fictio quid proprie dicatur.
8 *Argumentum quid sit.*
9 *Adminiculum vehemens quod dicatur, & quod nõ vehemens,*

Coniectura

Coniectura veri acceptio dicitur ex aliquibus signis extrinsecus.

10 *Nescientia seu ignorantia est intellectus neque ad verum neq; ad falsum determinatus.*

Error quid sit.

Verisimile quid dicatur, & quid non verisimile.

11 *Notorium dicitur certitudo indubia rei, de qua quæritur, fidem faciens indubiam.*

12 *Probatio dicitur actus rem dubiam educens in lucem cognitionis.*

Euidens dicitur quod manifeste liquet.

13 *Celari nulla tergiuersatione potest, quod in euidenti est.*

14 *Manifestum quod sit, et an egeat probatione, quod manifestum est.*

Probatio per euidentiam facti quæ dicatur.

15 *Manifestum et euidens in quo differant a notorio.*

16 *Iudex ex indicijs dubitatis ad torturam procedere non debet.*

17 *Indicia ad torturam legitima quæ dicantur.*

18 *Testis singularis de visu deponens, indicium facit ad torturam.*

19 *Tortura non est omnibus vniformiter danda.*

TErtio quæro, quæ sint legitima † indicia, & sufficientia ad torturam? Ante quorum declarationem necessarium videndum esse putaui: QVID EST

1

indicium, quid fama, & quædam alia, quę præcedunt inquiſitionem & torturam. Et primo dic, quod indicium duplex eſt ſecundum Bald. *in leg. ea quidem. C. de accuſat. & Gandin. in ſuo tract. malefic. in tit. de præſumt. & indicijs dubitatis & indubitatis.*

Fürs dritte/ wird gefraget/ was rechtmäſſige vnnd genungſame indicia **ſeyn zu peinlicher Frag? Ehe daß ich aber auff dieſe Frage antworte/ wöllen wir erſtlich ſehen/ was ein** indicium, **was ein gemein geſchrey ſey/ vnnd dergleichen dinge mehr/ ſo fürher gehen müſſen/ ehe daß man zur peinlichen Frage ſchreitten mag/ vnd ſage/ daß die indicia zweyerley ſeyn/ eins ein halb oder vnuolkommen** indicium **oder Vermuhtung das ander ein gantz vollkommene vnnd genugſame Vermuhtung.**

Indicium dubitatum ſiue ſemiplenum eſt pręſumtio quædam, fortiter mouens animum ad aliquid credendum vel diſcredendum, & probatur *in l. cum probatio. ff. de probaton. & per Gandin. in d. tit. de præſumtionib, &c.*

Ein halb oder vnuollkommen oder zweiffentlich indicium **iſt/ das eine ſtarcke vermuhtung**

muhtung gibt etwas zu glauben/oder nicht zu glauben.

Indicium vero plenum † & indubita- 2
tum est demonstratio rei per signa sufficientia, per quę animus in aliquo tanquam improprio exsistente quiescit, & plus inuestigare non curat, & hoc probatur in l. *indicia. C. de rei vendicat. & per Gandin. in d. tit. de præsumtion. vt supra. Bald. in d. leg. ea quidem. in 2. colum.*

Ein gantz oder vollkommen Vermuhtung aber/ist ein Anzeig durch Zeichen / so vnzweiffentlich vnnd genungsam seyn / einem ein Glauben zu machen/daß er weitter nicht fragen darff/ ob er genungsam vrsach habe / einen mit peinlicher Frage anzugreiffen.

Sed quia in causis criminalibus, maxime quando proceditur per inquisitionem, necesse est quod præcedat infamia, contra reum de crimine, ex quo reperitur inquisitus, vt *in c. qualiter & quando. & ibi per omnes scribentes. de accusat.* ideo aliqua de fama & infamia hic inserere placuit, & dic secundum Bald. *in d. l. ea quidem. in princip.* quod fama † est duplex, vna quæ est in homine, 3

ſcilicet quæ inhæret homini: altera quæ eſt inter homines.

Dieweil aber inn peinlichen Sachen/ fürnemlich wenn man Inquiſitions weiſe procedirt/gewöhnlich mit fürfelt/daß man von dem Gerücht deß vbelthäters pflegt zu handeln. Derowegen folget nohtwendiglich/etwas alhie von gutem vnd böſem gerücht zu ſetzen.

Fama enim quæ eſt in homine, vel quę homini inhæret, eſt ſtatus illæſæ maieſtatis ac dignitatis, moribus & legibus comprobatus *in l. cognitionum genera. ff. de var. & extraordin. cognit.* Cuius famæ contrarium eſt infamia.

Ein gut Gerüchte iſt ein vnuerſehrter/ vnuerletzter Stand eines Menſchen/der zu Recht vnnd nach gewonheit ehrlicher vnnd guter ſitten/genugſam iſt.

Infamia eſt priuatio famæ contingentis ex accidenti præter naturam. vel ſic: Infamia eſt deficientia ſtatus, & læſio maieſtatis & dignitatis.

Ein böß gerücht iſt ein Beraubung guter Leymut/auß einem Zufall/ſo ſich wider

die

die Natur zutregt. Oder ein böß Gerüchte ist ein Verletzung der Maiestat oder Wirden vnd guter Leymut eines Menschen an seinen Ehren vnd guten Leymut.

Ista videtur iudicio meo, quod sit melior diffinitio quam præcedens: quia per istam declarantur omnia contraria bonę famæ, & per id quod diffinitur vnumquodque contrarium: & per eius oppositum diffinitur & reliquum, vt probatur *in l. 1. ff. de his qui sunt sui vel alien. iur. & in princip. Institut. tit. de iure personar. & in princip. Institut. tit. de his qui sunt sui vel alien. iur. & in princ. Institut. de tutel.*

Secunda dicitur fama, quæ est inter homines, quę præiudicatur de aliquo homine, seu alio facto, & hæc dici potest fama loquens, quę semper de aliquo loquitur, & ita diffinitur secundum Baldum, in *d. l. ea quidem.*

Ein gemein gerücht ist das/ so vnter den Leuten gesagt wird/ vnnd erschollen ist von einem Menschen/ oder von einer Sache/ welches man mag nennen ein redend Gerüchte/ dieweil es für vnd für von einem redet/ fama genant.

Fama

4 Fama eſt † dictum gentium, ſeu vulgi eximaginaria opinione vel credulitate gentium ſeu vulgi procedens, quæ probatur *in l. de minore. §. tormenta. ff de quæſtion.* & ſub iſta definitione tam bona quam mala fama continetur. *l. 3. §. idem diuus. ff. de teſtibus.* & hæc eſt illa fama, quæ eſt præparatoria inquiſitionis, non autem prior, de qua ſupr. Sed quia ſolet quandoque non certa fama, ſed rumor inſurgere in populo, qui eſt minus quam fama, ideo videamus quid ſit iſte rumor?

Rumor eſt furioſa proclamatio gentium, & ſtrepitus multarum vocum, hoc probatur *in l. fin. ff. de hæred. inſtituend. & l. miles. §. mulier. ff. de adul.* & iſte rumor eſt initium famæ, & minus ea, ita dicit Bald. *in d. l. ea quidem.*

Rumor aber iſt gar ein vngewiß Geſchrey vnd Gewäſch / das vnter das Volck vnd viel Leut kommen iſt / darauff weder zu reden / noch zu bawen.

Quoniam vero ſunt plures gradus cognitionis, quando res eſt adhuc dubia, antequam perueniatur ad perfectam notitiam veritatis, in quibus gradibus animus iudicis ſemper ramanet titubans, antequam

quam perueniatur adultimum firmę credulitatis,& certæ scientiæ finem,secundū notabilem doctrinam Bartoli *in l. admonendi. in 4.col.ff.de iureiur.*

Vnnd wiewol sonst viel Grad seyn der Erkundigung / ehe daß man auff die rechte Warheit kompt / für welcher deß Richters Gemüht stätigs im Zweiffel muß hangen bleiben.

Ideo de ipsis gradibus cognitionis aliqua breuiter declarāda putaui, inter quas offert se mihi SVSPICIO: ideo quæro,quid est suspicio? Respond.

Suspicio est aliqualis † applicatio animi ad aliquid cum vehementi titubatione. vel sic: Suspicio est motus quidam mentis ad aliquid cum vehementi titubatione,probātur hæc *in l.de statu.15.ff.de testā.* non tamen intelligas suspicionem istam comprehendere suspicionem tutoris, vt intelligatur de illa, quando remouendus esta tutela, vt suspectus, quia illa est alia species suspicionis, ita dicit Baldus in d. l. *ea quidem. per leg. impuberibus. §. final. ff de suspect. tutor.* 5

Posthæc succurrit Præsumtio: videamus

mus nunc quæ eſt, & quotuplex ſit præ-
6 ſumtio? Reſpond. Præſumtionum † plures ſunt ſpecies : Quædam enim eſt præſumtio hominis, alia eſt præſumtio iuris, alia vero præſumtio facti, alia autem præſumtio iuris & de iure, ſiue iuris & facti. De quibus vide late Gandin. *in d. tract. & tit. de præſumt. & indicijs.* Præſumsio enim hominis ſecundum Bald. ibi eſt, quidam conceptus cauſatus in mente aliqua probabili coniectura, vt *l. continuus. §. cum ita. ff. de verbor. obligat,* Præſumtio vero iuris ſimplex, eſt ſimilitudo quædam ſufficiens ad rem dubiam, de qua creduntur credenda. leg. *1. C. de contrab. & committ. ſtipulat. & l. iuris gentium. §. quor. l. fere. ff. de pact.* Præſumtio autem † facti eſt, cum ex facti ſimilitudine aliquid demonſtratur, quod animum videntis ad illud dubitanter applicat. Præſumtio iuris & de iure, eſt ſtatus a iure prouulgatus ex indubia coniectura, hoc probatur *in leg. cum oſtendimus. in fin. Digeſtis de fideiuſſor. tut.*

Sequitur nunc videre, quid ſit Fictio? & dic, quod fictio eſt falſitas pro veritate acce-

accepta ex ſpecialiſſima & iuſtiſſima cauſa in iure expreſſa, vt not. *in l. in bello. ff. de capti. & poſtlim. reuerſ. & l. ſi is qui pro emtore. & ibi late per Bart. ff. de vſucap.*

Argumentum autem ſic diffinitur: Argumentū eſt † propoſitio ex aliquibus exiſtentibus reſultans ad propoſitum reſpondendum ſeu concludendum. Vnde quando plura indicia, vel plures propoſitiones ſiue præſumtiones, teſtes vel coniecturæ ad eandem concluſionem, tendunt ad effectum aliquid probandi: illa coadunatio ſiue copulatio ex pluribus in vnum, dicitur argumētum, quod eſt proprie collatio plurium diuerſorum tendētium ad vnam & eandem conluſionem, vt *l. 3. §. idem diuus. ff. de teſti. l. diuus. ff. de cuſt. reor.* 8

Aliud indicium probationis ſiue cognitionis dicitur Adminiculum, & iſtud eſt duplex: aliud eſt adminiculum vehemens, aliud vero adminiculum leue, ſiue non vehemens. Adminiculum † enim vehemens eſt ſuppletio defectus probationis per ſe ſolum non operans, ſed cum alia probatione cooperans, probatur hoc *in cap. final. extra, de ſucceſſ. ac inteſtato. & in c fin. de iureiur.* 9

Admini-

Adminiculum non vehemens eſt aliqualis pars confirmationis veri, tendens ad aliquid ſuſpendendum de defectu probationis, & alia adminicula per ſe ſola etiam plura non ſufficiunt, vt *l. 2. §. 1. ff. de excuſat. tutor.*

Sequitur modo Coniectura, quæ ſic diffinitur: Coniectura eſt acceptio ſeu reputatio veri ex aliquibus ſignis extrinſecis perueniens, per quę deuenitur ad verum, ſicut per circulum coniecturamus tabernam, dicit Bald. & ibi, & per habitum diſtinguimus meretricem. *l. item apud Labeonem. §. ſi quis virginem. ff. de iniurijs, & habetur in cap. in nonnullis. extra de iudæis.* His omnibus oppoſita ſunt neſciẽtia ſiue ignoranti & error, quæ neſcientis ſic diffinitur:

10 Neſcientia ſiue ignorantia † eſt intellectus non determinans ſe ad verum vel falſum.

Error autem eſt priuatio intellectus determinati ad verum, & auriga tendentis ad falſum. vel ſic: Error eſt priuatio veritatis cauſata in intellectu, per falſam imaginationem vt probatur *in leg. de ſtatu. ff. de teſtam. & l. ſi per errorem. ff. de iurisd. omn. iudic. et l. ſi quis nec cauſam. 4. ff. de rebus creditis.*

Videa-

Videamus nunc de Veriſimili & non Veriſimili: & dic breuiter, quod veriſimile eſt id quod verum videtur, & eſt veroſimile, vt *l. miles. §. mulier. ff. ad leg. Iul. de adulter.* Non veriſimile vero dicitur illud, quod a vero eſt multum diſſimile, vt *l. non eſt veriſimile ff. quod metus cauſ. in princip.* vbi fit mentio etiam de præſumtione iuris tantum, ſiue hominis, ſed credo potius, quod illa ſit quædam leuis præſumtio,

Poſtquam vidimus de gradibus probationis, per quos aſcenditur ſiue peruenitur ad plenam probationem, & certam fidem credulitatis: videamus nunc de ipſa certitudine veritatis; & quæro: quid eſt Notorium generaliter. Reſpond. ſecundum Bald. ibi:

Notorium † eſt communis & indubia certitudo rei, de qua quæritur, indubiam fidem faciens: an & quando quid dicatur eſſe notorium, & quod homines faciunt notorium, vide Bald. ibi, qui refert quosdam tenuiſſe, quod maior pars populi facit notorium, & quod in aliqua villa ſiue paruo caſtro minor numerus hominum facit notorium, quam in ciuitate, & ideo 11

dicit ſecundum Alb. de Gandin. quod ad ſciendum quot homines faciunt notorium, hoc eſt arbitrarium, quia iudex arbitrabitur, quod homines faciunt notoriũ: de qua materia vide latiſſime per Canoniſt *in d.c. qualiter & quando. de accuſat.*

Videamus modo, quid eſt Probatio, intelligendo de plena & perfecta probatione, quæ ſic definitur ſecundum Bald. ibi
12 Probatio † eſt actus, rem dubiam in lucẽ cognitionis educens, & hoc notatur in *rubr. C. de probat. & ibi Bald.*

Succedit altera ſpecies & probationis & cognitionis veritatis, quæ dicitur euidens & manifeſtum. Iſta duo differunt inter ſe, & differunt etiam a notorio, vt ſupra dictum. Euidens ita definitur:

Euidens eſt, quod manifeſte liquet, ſecundum Bald. *in d l. ea quidem. c. ſi forte. de elect.* lib. 6. & eſt ſatis diuerſum a manifeſto, & plus eſt quam manifeſtum. Euidens enim illud eſt, quod palam eſt oculis, & ſemper apparet. l. ea quæ. ff. de contrah. empt. l. non codicillum. C. de teſtament. & in cap. euidentia. 9. de accuſat. can. vt euidenter. 82. cauſ. 1. quæſtion. 1. Quod enim

nim † in euidenti eſt, nulla poteſt tergi- 13
uerſatione celari, & nullam optat probationem. *c. fin. extra. de cohabitat. clericor. & mulier.* vide quæ not. per Archidiac. in c. cum ſi forte. de elect. lib. 6. Bald. enim in d. l. ea quidem. definiuit manifeſtum, ſed definitio ſua mihi non placet: dicit enim, quod manifeſtum eſt, illud quod euidenter apparet: Sequeretur ergo, quod manifeſtum eſſet idem quod euidens, & tamen eſt ſatis diuerſum, vt proxime dixi, & dicã infr. quod min⁹ eſt manifeſtũ quam euidens, ideo putaui ſic eſſe definiendum:

Manifeſtum eſt demonſtratio quędam ex qua vehementer animus dubius informatur ad aliquod, nõ tn. tollitur tota dubietas. *can. de manifeſt. cauſ. 2. quæſt. 1.* Et hinc † 14
eſt quod dicitur manifeſtum indiget probatione, *can. eorum. cauſ. 11. q. 3.* Euidens autem nulla indiget probatione, vt d. l. ea quę. ff. *de action. emt. vide Ioann. Andr. in c. conſtitutionem. de verbor. ſignificat. lib. 6. & text. not. in l. quoniam ſororem. Cod. de iure deliber.* vbi de vtroque fit mentio. Tamen euidẽs ponitur pro magis claro, quã manifeſtũ, vide Alb. de Roſ. *in dict. ſuo tractat. in lit. E. in verſ. euidens. el. 1. & 2:*

Bald. tamen *in d. l. ea quidem.* aliam ponit differentiam inter ista duo, dicens, quod euidens dicitur id solum, quod apparet per oculorum inspectionem, vt *l. si irruptione. §. ad officium. ff. finium regundor. & idem Bald. in rubr. C. de probat.* dicit, quod illa dicitur probatio, per euidentiam facti, quando res subijcitur oculis iudicis

Manifestum autem largius dicitur, scilicet omne id, quod nobis innotescit per quemcunque sensum corporis, scilicet visum, auditum, sicut est sonus campanę, aut alium sensum, vt *l. 1. §. occisorum. ff. ad S.C. Syllan.* De quibus sensibus habetur *in l. eum. §. pen. ff. de acquir. possess.* Differunt etiam † ista duo secūdum ipsum a notorio, quia manifestum vel euidens est illud, quod vni tantum, vel pluribus patet: notorium autem esse non potest, nisi toti populo, vel maiori parti populi innotescat, vt supra late diximus, & not. *in c. vestra. & ibi Innocent. de cohabitat. cleric. & mulier.* Et per hæc sum expeditus de istis gradibus seu adminiculis probationis, ac de specieb. plenæ seu perfectæ probationis, qui quidam gradus, & adminicula probationis a quibusdā appellantur indicia nōn plena & dubitata,

per

per quæ animus iudicis deducitur quandoque in ſuſpicionem: quandoque vero in opinionem, quæ magis eſt propinqua indubitatæ fidei, quam ſuſpicio, ſecundū Bartol. *in d.l. admonendi. ff. de iureiur.* Ex quibus tamen indicijs † dubitatis non datur iu- 16
dici indubitata fides, & firma credulitas ſed quædam ſuſpicio quandoque, ex qua iudicis mens ſatis dubia reperitur: & iſto caſu non facile deueniendum eſt ad torturam, maxime ſi perſona ſit honeſtæ cōditionis, quia iſta ſuſpicio eſt primus gradus probationis, & minus quam ſemiplena probatio, ſecundum Bartol. *in d.l. admonendi. in gl. magna.* Quandoque vero indicia ſunt talia, quę adducunt animum iudicis in opinionem, quæ eſt ſecundus gradus probationis, ſecundum Bartol. ibi, ex qua animus iudicis multum dependet in illa parte, non tamen eſt plene certus: & ideo iſto caſu deueniri ſolet ad torturam, quæ datur in ſupplementum probationis in cauſis criminalibus, quando veritas aliter haberi non poteſt, vt per Bartol. *in leg. fin. ff. de quæſtio.* quia tormentum illud fuit inuentum cauſa neceſſitatis, & in ſupplementum

probationis, vt dixi, quotieſcunque reus eſt valde ſuſpectus, contra quem laborāt indicia, vt dicit Panorm. *in d.c. cum in contemplatione. in princip. de reg. iur.* & *Bald. in l. 1. C. quorum appellat. non recip. idem Bald. in l. milites.* & *leg. fin. C. de quæſt. Bartol. in l. 1. in princ.* & *§. diuus.* & *l. fin. ff. de quæſt.*

17 Quæ autem † dicuntur eſſe legitima indicia: dic, quod illa ſunt, quæ ſunt proxima facto, quæ quanto propinquiora ſunt, tanto meliora ſunt. *l. 1. §. præterea.* & *l. de minore. §. tormenta. ff. de quæſtion.* & *ibi per Modern.* Quæ autem indicia dicantur eſſe ſufficiētia ad torturam, certa regula tradi nō poteſt, ſed hoc relinquitur arbitrio & diſcretioni boni iudicis, ſecundum quod dicit Azo *in d. ſumma. tit. de quæſt.* vbi dicit, quod nō debet iudex reo adhibere tormenta, quāta accuſator expoſcit, ſed quanta moderatæ rationis temperamenta deſiderant, idem dicit Bart *in d. l fin. ff. de quæſt. in princ.* dicit tamen *in d. c. cum in contemplatione.* quod licet ſuper hoc an & quando indicia dicantur eſſe ſufficientia ad torturam, certa regula tradi non poſſit. *argum. l. teſtium. §. tu magis. ff. de teſtib.* & *l. de minore §. fin. ff. de quæſt.* Tamē dicit, quod omnes doctores tenent, quod vnus

vnus testis † de visu facit indicium ad tor- 18
turam, intellige tamen, quod sit testis fide
dignus, non suspectus, & omni exceptio-
ne maior, secundum quod dicit Bartolus
in d.l.fin. & Bald. in d.l.2. & ita communiter tenent doctores. Bonus itaq; & discretus iudex cuncta
circumspiciet, & iuxta criminis qualitatem,
facti contingentiam, conditionem personæ,
& abundantiam indiciorum considerabit, an
ad torturam ipsam deueniendum sit, & casu
quo ad illam deueniri contingat, iterum ma-
ture considerare debet, qua grauitate, leuita-
te vel moderamine veniat inferenda, iuxta
notata per Azon. *in d. summa. de quæst.* scilicet
quantum moderatæ rationis tempera-
menta desiderant. Aliter enim sunt tor-
quendi † iuuenes robusti, & alio modo 19
debiles, delicati vel senes, alio modo ru-
sticus vel miles, & alio modo ciuis, & alio
modo nobilis, & alio modo ignobilis, &
plebeius. *l. de minore. §. tormenta. ff. de quæst. & l.*
1. §. fin. eod. tit. Bart. in d.l. fin. eod. tit. Bald. in d.l 1.
C. quorum appellat. non recip. & idem Bal. in leg.
milites. & l. fin. Cod. de quæst. Abb. in d.
c. cum in contemplatione. de reg.
iur. in antiquis.

De quinque istis gradibus torturæ, & qualiter hi cognoscantur & inferantur.

Cap. IIII.

SVMMARIA.

1 *Torturæ gradus sunt quinque, & qualiter cognoscantur & inferantur.*

Gradus primus torturæ quis sit.

2 *Confessio rei facta in præparatorijs tormentorũ dicitur facta metu, ideo ratificatione eget.*

3 *Tortura largo modo sumta quid sit, & vnde dicatur.*

Torturæ primus gradus, scilicet terror, quibus inferri possit.

4 *Torturæ gradus secundus quis sit.*

5 *Tortura leuis quæ dicatur, & an vere sit tortura.*

Tortus leuiter potest grauius torqueri militantib. indicijs legitimis.

6 *Priuilegiati ne possint torqueri tormento secundi gradus torturæ potuerunt supponi.*

7 *Febricula leui laborans non excusatur, quo minus teneatur comparere citatus.*

Confessio facta in leuibus tormentis, ratificatione indiget.

8 *Tortura tertius gradus dicitur, cum per spacium dicendi vnũ Miserere, reus suspensus detinetur.*

9 *Tortura*

9 *Tortura gradus quartus quis ſit.*
10 *Tortura gradus quintus quis dicatur.*
11 *Tortura gradus vltimus in quibus applicetur criminibus.*
12 *Complexionum diuerſitas multa in ſuſtinendis tormentis.*
13 *Meſites lapis potus facit, vt dolorem nullum ſentiat tortus.*
Remedia quæ verbis fiant, ne torti dolorem ſentiant.
14 *Fur quidam Romæ, quibus remedijs contra torturam fuerit vſus.*
15 *Tortus quidam dicens, de lacte beatæ virginis Mariæ, dolorem nullum ſentiebat.*
16 *Remedia quæ fieri poßint aduerſus maleficia taciturnitatis.*

QVarto nunc videndum eſt † 1 de iſtis quinque gradibus torturę, de quibus ſupra fit mentio, quomodo cognoſcuntur & qualiter inferuntur. Reſpond. Declarando primum gradum, incipiemus a minori vel infimo: aſcendendo veluti per gradus ſcalarum, reducendo materiam ad practicam.

Zum vierdten wöllen wir nun ſehen / daß fünff Grad der peinlichen Frag vnnd

Tortur sey / welche wir nach einander beschehen wöllen/vñ vom geringsten anfahen/vñ biß zum grösten fortschreiten / wie man an einer Leiter hinauff steiget.

Dico, quod primus siue infimus gradꝰ torturæ est territio illa, quam infert iudex reo, quando illum cognoscit suspectum, tamen indicia nõ adsunt talia, vt torqueri possit: isto casu iudex mandat quandoque reum ipsum spoliari ligariq; , & in ordine poni, ac si vere torquendus esset, & quandoq; ligari mandat ad funiculum, ita vt nihil aliud deficiat, quam sola eleuatio, & hoc fit ad incutiendum timorem reo, vt facilius fateatur stantibus, maximei iudicis persuasionibus. Et ista proprie nõ dicitur tortura, quia vere corpus non torquetur, nec sentit dolorem, sed potius est quidam mentis timor, secundum Bald. *in d. l. 2. C. quor. appellat. non recip.*

Vnd ist der erst oder niderst grad / wenn der Richter einen erschreckt/wenn er jn erstlich ansichtig wird/vñ verdächtig helt/aber gleichwol so viel anzeig nit hat / dz er jn mit peinlicher frag angreiffen möcht/aber doch sich zutregt / daß gleichwol der Richter inn solchem

solchem Fall einen lest außziehen/ binden vnd an die Leiter stellen/ also daß der gefangen nicht anderst meynt / er werde jetzt vom Scharpffrichter auffgezogen/ oder daß der Richter den gefangen/sonst den Scharpffrichter sehen lest/ damit er sich vor jhm entsetzte/vnnd desto ehe bekennet/ wenn jhn der fraget/ob dan wol solchs eigentlich für kein peinliche Frag wird gehalten / dieweil der Leib nit angezogen noch gepeinigt wird.

Et Bald. *in d. l. 2. C. de custod. reor.* vbi dicit, † 2 quod confessio facta a reo, in istis præparatorijs tormentorum, cum sit facta & extorta propter timorem tormentorum, indiget ratificatione, ac si facta fuisset in plenis tormentis, alias nunquam sufficeret ad condemnationem, vide Angel. & Salicet. *in d. l. 2. & Salic. in l. fin. Cod. de quæst. Bar. tol. in l. 1. §. si quis vltro. ff. eod. tit.*

Vnd Baldus sagt/ daß die Außsag/ so einer thut/ weil der Scharpffrichter zuricht/ jhn peinlich zu fragen / dieweil sie geschehen sey auß furcht der Peinlichkeit/ so müsse sie doch bekrefftiget werden/ nit weniger als ob sie inn voller Peinlichkeit geschehen were/

sonst

ſonſt ſolt ſie nicht gnung ſeyn/ einen zu verurtheilen.

Vide not. text. *in l. 2. C. de custod. reor.* qui loquitur proprie de hac ratificatione, quæ fit apud acta ſub publico teſtimonio, & dicit imperator ibi, quod iſto modo fræni quidem temperies iudicibus immodice ſæuientibus adhibetur.

Da in gemeltem Text von ſolcher Ratification geredet wird/ welche man bey die Acta regiſtriert/ zu öffentlichem Gezeuggnuß/ vnnd ſagt der Kayſer daſelbſten/ daß dadurch den Richtern ein Gebiß eingeleget werde/ daß ſie nit zu grawſam mit den Gefangen vmbgehen.

Iſte autem actus, vt dixi, non poteſt dici proprie tortura, vt proxime diximus: ſed appellatur proprie territio ſiue terror tormentorum.

Demnach ſo wird dieſer actus/ wenn ein Gefangener ſolcher maſſen bekent/ für kein Tortur gerechnet/ ſondern für ein Schrecken vnd Furcht der peinlichen Frag-

3 Largo vero † ſumto vocaculo & improprie poſſet dici tortura, prout quidam deſcripſerunt hoc nomen tortura, quæ dicitur

dicitur a terrendo: Sed iſto modo terretur: Ergo &c. vel dicas, quod licet corpus vere non torqueatur, animus tamen bene torquetur, & timoris patitur cruciatum, & ſic largo modo dici poteſt tortura.

Et not. quod iſte terror ſiue primus gradus incuti & experiri poteſt contra quoſcunque, etiam contra eos, qui de iure torqueri non poſſunt aliqua de cauſa, vt infra latius dicetur in 6. quæſt. vel quãdo deficerent indicia, propter quæ quis torqueri deberet, vel qualibet alia iuſta de cauſa ad torturam deueniri non poteſt, ad iſtum gradum deueniri poterit, ſecundum Bald. *in d. l. 2. in ver. quæro quandoq;, &c.* vbi dicit, quod illi qui de iure torqueri nõ poſſunt, poterunt bene terreri.

Vnd iſt zu wiſſen/ daß dieſer erſte Grad der Peinlichkeit/ mag wider einen jeden für genommen werden/ auch wider die jenigen ſo ſonſt mit der Tortur nicht mögen angegriffen werden/ wie hernach weitter ſoll dauon Meldung geſchehen/ wenn man nicht gnugſam indicia hat/ einen peinlich anzugreiffen/ oder ſonſt auß Vrſachen zu weiterm

term Grad der peinlichen Frag nicht kommen kan/nach Meynung Baldi, der da sagt ob man gleich einen peinlich nit angreiffen möge/vnd vberziehen/ so mag man jn doch wol solcher Gestalt erschrecken/ wie oben gemeldet.

Iste enim primus siue infimus gradus torturæ non solet adhiberi robustis, versutis atq; dolosis viris, seu debilibus, timidioribus, pusillanis atque delicatis, quoties contra ipsos militarent aliquæ præsumtiones & coniecturæ, siue indicia leuia.

Denn wiewol man solchen vndersten grad an denen nicht versuchen vnd braucht soll/ welche starckes Leibes/ listig vnnd verschlagen seyn/denn dieselben muß man anders ansprechen/sondern an denen/so blöde verzagt/ kleinmühtig/ forchtsam vnd zärtlich seyn/ wenn man etliche geringe Vermuhtung wider sie hat.

Et licet interdum essent plura indicia: multoties tamen cum isto infimo gradu, ab hominibus similis conditionis solet extorqueri confessio, absque eo, quod ad vlteriora procedatur, vt sæpius expertus

fuit

fui in facto, de quo infimo gradu fit sæpius experientia in robustioribus & magis cautis, quoties vt dixi, non militant plena indicia, vide Part. de put. *in d. suo tract. de syndic. in c. aduertendum, & Bald. in d. l. 2.*

Vnnd tregt sich offtermals zu/daß/ob man gleich mancherley Indicia hat/darauff man mit den Gefangen peinlich fortschreiten möcht//zu fernerm grad der peinlichkeit deß/das man durch solchen ersten Grad vnd Schrecken der Marter bey den Gefangen so viel befunden/vnnd peinlich herauß gebracht/daß weitter zu fragen nit von nöhten/sondern die gefangen als balde sagen vnd bekennen/was sie wissen vnd gethan haben.

Secundus gradus † torturæ est, cum 4
reus ligatus eleuatur modicum super terram, paulo momento detinetur eleuatus & protinus deponitur, vel cum detinetur suspensus spacio dicēdi aue Maria: vel Pater noster: aut vnū miserere, iuxta qualitatem facti, & personarum conditionem, deinde deponitur absq; aliquo impulsu, quassatione vel tractu chordæ, & hæc dicitur leuis tortura, ad quā deuenien dū est

quo-

quotieſcunque indicia quædam apparent aliqualiter probata, & reus eſt magis ſuſpectus.

Der ander Grad der peinlichen Frage iſt/wenn der Gefangen alſo gebunden/ ein wenig von der Erden auffgezogen wird/vñ man jhn ein wenig alſo ſchweben vnnd hengen leſt/vnnd dann jhn wider herab thut/oder wenn man jhn ſo lang hengen leſt / als einer ein Aue Maria, Pater noſter **oder das** Miſerere/ **nach Gelegenheit der Sach vnd Perſon/ſprechen möcht/ vnnd dann wider nidergelaſſen wird/ ohn alles Stauchen oder Stoſſen. Solches wird ein gelinde frage geheiſſen/ zu welcher man ſchreitten kan wenn man** indicia **hat/ welche ſich etlicher maſſen beweißlich anſehen laſſen/aber doch nicht aller ding genugſam/vnnd der gefangen etwas verdechtig iſt.**

Indicia tamen ipſa non ſunt plena ſatis ad inferendum plenam torturam, puta ſi eſſet vnus teſtis de viſu deponens, tamen non eſſet omni exceptione maior: vel duo teſtes de auditu ab alijs, non autem ab ipſo reo, & ſimiles præſumtiones vel indicia non plena, præcedente tamen

ſuſpi-

ſuſpicione contra perſonam ipſius rei, vt proxime dixi.

Doch ſolche Vermuhtung nicht aller ding gnugſam vnd vollkömlich ſeyn/ einen gantz vollkommentlich zu fragen vnnd zu torquieren/ als nemlich/ weñ einer vorhanden wer / ſo vber jhn zeuget/ daß er geſehen hette jhn mißhandeln / aber derſelbige nicht dermaſſen geſchaffen/ daß man nicht dörffte oder möcht wider jhn excipieren/ oder daß zween zeugen vorhanden weren/ welche dauon gehöret/ hetten es aber vom Gefangen nicht geſehen/ Solche vnd dergleichen vermuhtung ſo nicht vollkommen ſeyn / aber der beklagte ſo viel mehr verdacht auff jhm hat / machen daß man dieſen andern Grad gebrauchen mag.

Et iſta eſt illa leuis tortura, de qua loquitur Bald *in d. l. 2. C. quorum appellat. non recip.* vbi dicit,† quod quædam leuis febricula non dicitur febris,& infirmitas talis, quæ præſtet impedimentum ad comparandũ ſicut eſt vera febris,quæ hominem ſternit *vt l. ob quæ vitia. § fin. ff. de ædilit. edict.* ita iſta leuis tortura non dicitur tortura,ſiue tormentum , ex quo cauſetur dolor mentis, & § 5

corporis cruciatus, ſicut in tortum ordinaria. Et nota quod eſt magni effectus iſta doctrina, ex qua infertur, quod quotiescunque contra reum militant legitima indicia, ex quibus de iure quis torqueri poteſt, ſi fuerit ſemel iſto modo leuiter tortus, non obſtabit, quo minus poſſit iterum grauius torqueri ex eiſdem indicijs & tunc ſecunda vice dicetur competenter tortus, nec propterea reus conqueri poterit, quod fuerit repetitus in tortura, abſq; nouis indicijs, iuxta ea quæ habentur *in l. repeti. ff. de quæſt.* quia iſta non dicitur proprie repetitio, ex quo prima non fuit habita pro tortura, per ea quæ ſupra diximus, ita etiam ſentit Bart. *in l. fin. & l. repeti. ff. de quæſt. & Bald in d. l. 2. Cod. quorum appellat. non recip. Angel. de Aret. in d. gl. fama public. in ver. quid ſi aliquis fuit tortus, ſed leuiter, &c. Hyppol. Marſil. in d. l. 1. in princ. & d. l. repeti. Par. de put. in d. tract. de ſyndic. in c. ſequitur modo. Franc. Bran. Gand. &*
6 *ceteri Dd. in locis ſupra notatis.* Quidam tn. † dixerunt arguentes ex dicta doctrina Baldi, de qua ſupr. quod illi etiam, qui aliqua ex cauſa vel priuilegio torqueri non poſſunt: poterunt tamen tormento iſtius ſecundi gradus ſupponi abſque periculo, ex quo

iſta

ista leuis tortura non dicitur tortura, sicut leuis febricula non dicitur febris, d.l. ob quę vitia. Ego tn. de veritate istius dicti alias dubitaui, nec videtur esse bona differentia de leui febricula ad leuem torturam, quia est diuersa ratio in vno, quam in alio, ibi enim in d. l. ob quæ vitia. excusatur a comparendo in iudicio, ille qui propter febrim est impeditus, & non potest ambulare foris, quia nō exit de lecto, nec de domo. Is vero qui patitur quartanam febrim, aut aliam leuem febriculam quam nō curat, nec propter illā remanet, quin vadat foris per omnia loca, saltem in ciuitate. Ex quo enim † vadit per 7
vrbem, sicut vadit per alia loca, ita venire potest ad curiam, & coram iudice, quia ratio illa impedimenti, de qua in d.l. ob quę vitia, in princ. cessat in eo qui patitur leuem febriculam, ideo in eodem cessat legis excusatio. Sed hic in leui tortura fieri non potest, quod corpus nō torqueatur, nec patiatur aliqualē dolorē, licet sit leuis dolor, dolor est, & infertur iniuria dignitati, vel innocētiæ ipsi⁹ rei, quia tortu-

ra, vt diximus ſupra *eod. tit. queſt. 1.* eſt cruciatus quidã in corpore, &c. Cum igitur per hanc leuem torturam inferatur in corpore dicti rei aliqualis cruciatus, non poteſt dici niſi quod vlla ſit tortura, & quod ille ſit tortus, quamuis leuiter.

Vnnd dieſe wird nach Meynung Baldi ein geringe Tortur oder peinliche Frag geacht/ gleich wie einer ein leicht vnnd gering fieber hat/ daran er gleichwol außgehẽ kan/ wiewol ich für mein Perſon mit Baldo nit einig bin/ alſo daß ich dieſen andern geringen Grad der Tortur/ einem geringen Fieber, vergleichen köndte/ Dieweil es mit der peinlichen Frage gar ein ander Ding iſt/ deñ mit dem Fieber/ es ſey ſo gering es wöll/ Denn ſo einer ein klein oder geringe Fieber an ſich hat/ vnd durch die Statt oder ander ort gehen kan/ ſo kan er auch auff das Raht-Hauß gehen/ vnnd hat alſo kein entſchüldigung/ hat auch vber niemandt zu klagen/ wenn aber einer gleich härter mit der Peinlichkeit nit angegriffen würde/ denn dieſer ander Grad mit ſich bringet/ ſo iſt es doch nicht müglich/ daß es ohne Schmertzen abgehen kan/ weñ er gleich nur ein wenig aufgezo-

gezogen wird/ vnd ob der Schmertz gering ist/so ist es doch ein Schmertz / vnd ist dazu dem gepeinigten solches an seinen Ehren verletzlich/ derwegen es auch für ein peinliche Frag zu halten ist.

Et ideo ego nunqam consueui, ad gradum istum deuenire, nisi quando procedunt indicia,& sunt bene probata:tamen si sunt indicia aliquantulum remota a facto,& persona esset vilis, & ignota, & valde suspecta de crimine, aut in responsionibus suis variaret, & alijs huiusmodi suspicionibus præcedentibus,*l.de minore.§. tormenta in fin.ff.de quæst.& per Bald. in d.l.2. Bartol. in d.l.fin.tepanorm. in d.c. cum in contemplatione.* Si autem esset vir nobilis,aut honestæ familiæ & conditionis, ad hoc non deuenirem regulariter, nisi præcedentibus legitimis indicijs,& bene probatis, iuxta not. per Bart.*in d.l.fin.ff.de quæst.* & per alios in locis supra notat. Confessio similiter facta in istis leuibus tormentis indiget ratificatione, sicut illa quæ est facta in plenis tormentis, vt supra diximus in præcedenti gradu, & notat.*in d.l.2. C.de custod.reor.*

Vnnd darumb hab ich diesen Grad der Tortur niemals pflegen zugebrauchen/ich

habe denn gnugsame indicia / so beweißlich seyn / vorher gehen gehabt / sondern weñ der gefangen vom Adel / oder sonst eines guten Geschlechts ist / wenn es aber eine geringe vnbekante Person / welche im reden vnbestendig / erschrocken / vnd etlicher Vbelthat beschreyet oder verdacht were / ob gleich die indicia der That / so folget / nicht weren / so möchte man denselbigen wol in diesem andern Grad / wie gemeldet / mit peinlicher Frag angreiffen / so soll auch die Außsag vñ Bekantnuß / so auff solche peinliche Frage erfolgt / so wol ratificiert werden / als in andern Fällen / da einer rechtschaffen peinlich angegriffen wird.

5 Tertius torturæ gradus † est, cum reus suspensus detinetur in tortura spacio dicendi vnum miserere, vel duo, aut aliquãtulum plus, absque tamen aliquo tractu, vel impulsione chordæ, quæ infertur ad maiorem cruciatum, & ad istum gradum ascendet iudex, quotiescunq; reus est magis de crimine suspectus, & indicia contra ipsum tendentia sunt plene probata: delictum tamen non est de atrocioribus, vt est furtum modici valoris, vulnus non lethale

thale, seu aliud crimen non capitale, vt l. *2. & ibi Bar. ff. de public. iudic.*

Der dritte Grad der peinlichen Frage ist/ wenn der Gefangen auffgezogen wird/ vnd so lang also im Gewicht hangen bleibt/ als einer ein Miserere oder zwey/ oder ein wenig lenger/ doch ohne Streckung oder Anzug der Chorden oder ander stricke/ dardurch einer gepeiniget wird/ zu welchem Grad der Richter so offt schreitten mag/ so offt der gefangen einer Mißhandlung verdechtig ist/ vnd die Anzeig/ so wider jhn angestelt/ probieret vnnd erwiesen seyn/ aber gleichwol die Verbrechung oder Vbelthat so grawsam vnd geschwind nit ist/ als weñ er einẽ geringen diebstal begangen/ oder einẽ verwunt/ vñ die wunde doch nit tödtlich ist.

Vel quando delictum esset grauius, & indicia magis aperta, persona tamen esset talis nobilis, vel alias honestæ familiæ, & alias bonæ conditionis & famæ, & nõ assuetus in similibus commiscri, cum quo mitius, & magis temperate agendum esset, non excedendo iudex istum gradum torturę nõ credo quod posset reprehẽdi *arg. l. nõ omn. §. a barb. ff. de re mil. l. in seru. l. respiciendum.*

§. delinquunt. ff. de pæn. l. quid ergo. §. pœna granior ff. de his qui not. infam. leg. testium. §. tu magis. ff. de testibus.

Oder wenn die Verbrechung etwas grob/auch die indicia am Tag vnnd offenbar weren/aber die Person vom Adel/oder sonst eines ehrlichen vnnd stattlichen Geschlechts/auch eines guten Namens vnnd Gerüchts/vnnd sich solcher Händel zuuor nicht gebraucht het/in dem Fall müste der Richter auch etwas gelinde handeln lassen/achte auch darfür/weñ es der Richter gleich in solchem Fall bey diesem Grad der Tortur bleiben liesse/er köndte darumb nit gestraffet/oder jhme solches verwiesen werden.

Quartus torturę † gradus dicitur, quotiescunque reus post eleuationem diutius suspensus in tortura detinetur, videlicet per quartam, tertiam, mediamue partem, vel duas tertias vnius horæ, aut per integram horam, secundum grauitatem criminis, suspicionem rei, & vires indiciorum, quandoque in ipso detentionis spatio adhibentur vnus, duo aut plures ictus, siue tractus chordæ ad maiores cruciatus

infe-

inferendum in corpore, maxime quando indicia sunt prægnantia.

Der vierdte Grad der peinlichen Frage ist/ wenn der gefangen auffgezogen/ vnd also ein gute weil/ als ein vierten/ dritten theil oder eine halbe Stunde also im Gewichte hangen bleiben muß/ oder wol eine gantze Stunde/ nach Gelegenheit vnd gröſſe der Sachen/ oder der person/ vnd der Schaffrichter jhm ein Zug/ zween oder drey gibt/ mit der Chorden/ oder klopffet jhm auff die Schinbein/ dadurch die marter deſto gröſſer werde/ insonderheit wenn die Verbrechung wichtig/ die Person starcker Gliedmassen/ die indicia groß/ vnnd darnach geschaffen seyn/ der gefangen auch ein grossen Verdacht auff jhm hat.

Reus est suspectus multum, & habet membra robusta, & crimen est graue ex se, etiam quod ista omnia non concurrãt si tamen maior pars concurrit, sufficit, vel quoties scandalum non modicum generaret, vt est furtum magnæ rei sacræ, vel aliud turpe sacrilegium, vel sacramentorũ abusus, aut homicidium graue, vel falsitas literarum Apostolicarum & similia, & indicia

dicia, vt diximus, essent vrgentia, & bene probata, vtpote vnus testis omni exceptione maior de visu ipsius facinoris deponens, aut duo seu plures testes alia probãtes indicia, & circumstantias necessarias ipsius criminis, secundum quod latius declarat Alb. Gand. *in d. suo tractat. malefic. in tit. de præsumption. & indicijs dubitatis & indubitatis. Bartol. in dict. leg. 1. §. final. & leg. final. ff. de quæstion. Bald. in leg. milites. §. oportet. Cod. eod. titul. idem Bald. in dict. leg. 2. Cod. quorum appellat. non recip. Bald. Angel. & Salycet. in dict. leg. ea quidem. C. de accus. Can. in c. qualiter & quando extra de accus. & in c. cum in contemplat. de reg. iur. in antiq.*

Wenn nun solche Stück all zusammen lauffen/ oder ja der mehre theil/ so ist es genug zu solchem Grad/ die peinliche Frage fürzunemen. Item/ wenn die verbrechung dermassen geschaffen wer/ daß ein grosse ergernuß darauß erfolget/ wenn sie solt vngestrafft hingehen/ als wenn einer ein grossen Diebstal begangen/ oder ein Kirchen erbrochen/ einen muhtwilligen Todtschlag gethan/ Kayserliche oder Bäpstliche Brieffe gefälscht/ vnd dergleichen vbelthat außgericht/ zu welchem dañ klare gnugsame vnd beweißliche indicia vorhanden weren/ als

weñ

wenn ein Zeug / wider welchen nit könte excipieret werden / vorhanden wer / der die Vbelthat gesehen / so der gefangen gethan soll haben / oder zween oder mehr Zeugen / so die andern indicia vnd Vmbstände beweisen / nach Gelegenheit der Verbrechung.

Quintus & vltimus torturæ gradus † succedit, quod est istud, quotiescunq; post aliquam suspensionis detentionem, & ictus siue tractus chordæ, si reus adhuc pertinax in eius negatiua insteterit, & torturã huiusmodi spernere videretur, pro grauiori cruciatu ad pedes ipsius rei torquendi subijciuntur pondera quędam pendentia vt sunt compedes ferrei, lorica, aut aliud simile pondus, & cum pondere ipso suspẽsus detinetur, vel ictibus cruciatur, & istud est sæuissimum genus tormenti. 10

Der fünffte vnnd letzte Grad der peinlichen Frag ist / wenn man den gefangen auff gezogen hat / vnnd wie oben gemeldt / an der Marter hangen lassen / auch etlich mal die Lienen oder Chorden angezogen / vnnd auff die Schinbein geklopfft / aber der gefangen solches alles veracht / vnd beharret auff seinem Verneinen / daß man jhme zur Beschwerung

schwerung solcher Marter vnd Pein / etliche Gewicht auff die Füsse hengt/als stein/ eiserne Fessel / vnd lest jhn also mit dem gewicht auffziehen/ vnd darinne hengen/ vnd klopfft jhm auff die Schinbein / vnd diß ist der höchste vnd gröste Grad der scharpffen Frage / so an den Vbelthätern gebrauchet wird.

Et dicunt doctores, qui scripserunt de hac materia,quod tunc corpus ipsius rei dilaniantur,membraque & ossa quodam modo dissuluuntur & euelluntur a corpore,& hæc dicitur grauior pæna, quam vtriusque manus absciſſio , vt dicit textus *c.quia vero.13.tit.17.in auth.vt nulli iudic.lic.haber. nouell.134.collat.9.*

Vnd sagen die doctores, so von dieser materien geschrieben/daß dardurch der leib deß Menschen zerrissen/die glieder auß einander gezogen/daß offt einer dardurch zum Krüppel gemacht/ vnd vmb seine Gesundheit gebracht wird / derwegen man auch saget/daß es ein schwerer Pein sey/denn so einem beyde Häuste wurden abgehawen.

Et dicit Cassiodorus in lib.variarum epistolarum , vt refert Pau. de put. in suo tract.

tract. syndicat. in c. tortura. el. 2. fol. 113. epist. 49. Facilius est autem mortem expetere quam tormentorum crudelia sustinere, inter supremas anhelatus angustias melius est perire, quam viuere, & detestabilis sensus pœnarum excludit dulcissimæ salutis affectum.

So sagt auch Cassiodorus in seinen Episteln/ daß einer lieber todt seyn solle/ denn sich solcher Gestalt martern vnnd strecken lassen.

Iste vltimus gradus & modus torquendi perraro fit, & iudex haud facile ad illũ deueniet, † nisi in certis casibus & crimi- 11
nibus atrocissimis, vt est hæresis, & crimẽ læsæ maiestatis, euersionis stat⁹, aut similis proditionis, vbi de totius patriæ, aut multorum salute tractatur, aut cum ageretur de ingenti assassinio enormissimo homicidio sacræ personæ, vel de morte alicuius Cardinalis seu alteri⁹ magni principis, vel contra maleficum, aut mathematicum, in quibus criminibus nullum prodest priuilegium dignitatis, vt l. si quis alicui. Cod. ad leg. Iul. maiesta. l. & si excepta. C. de malefic. & mathem. l. manichæos

nichæos, leg. Arriani. Cod. de hæretic. cap. ad abolendã eod. titul. & similib. nec etiam nisi indicia essent adeo clara & prægnantia, vt nil deesset, nisi rei confessio, vt leg. milites. §. *oportet. & ibi Bald. Cod. de quæstion. Bald. in leg. quisquis. Cod. ad leg. Iul. maiestat. & Bald. Angel. & Salycet. in leg. ea quidem. Cod. de accusat. Bartol. in d. l. fin. ff. de quæst. & l. 1. §. fin. eod. titul. Par. de put. in dict. tract. de syndicat. capit. tortura. & capit. aduertendum. & alios modern. in locis supra notatis.*

Wie dann offt geschicht / daß einer auß Furcht der Pein das bekennet / das er die Tag seines Lebens zu thun nie gedacht hat / Derowegen auch solche Schärpffe selten fürgenommen wird / es sollen sich auch die Richter / diese Schärpffe zu gebrauchen / nicht leichtlich bewegen lassen / noch vnterstehen / außgeschlossen inn etlichen gewissen grossen Fällen / als wenn einer wider den Kayser oder das Reich gehandelt / oder ein Ketzer worden / oder wider das Vatterland etwas verbrochen / dasselb verrahten / dardurch dasselbige gantz / oder zum grossen Theil in gefahr were gesetzt worden. Item so einer ein groß Assassinamentum begangen hette / das ist / daß er bestelt hette / etwan eine

ein hohe person/als einen Fürsten oder Cardinal zuermorden vnd vmbzubringen/welche sich keines priuilegij zu behelffen haben.

Nonnulli tamen † reperiuntur adeo 12
interribiles & robusti,qui nullum timent dolorem, neque cruciatum aliquem sentire videntur in corpore, etiamsi mille tractibus quassarentur, quod plurib.modis contingere solet: quidam enim robustitate corporis & brachiorum: alij vero leuitate,qui leui pondere comprimuntur quidam alij membrorum agilitate, quorum brachia ex modica eleuatione ex retro ante resoluuntur, & supra caput directo tendunt, adeo quod leuem aut nullū cruciatum sentire videntur,&ego alias in facto habui.

Es werden aber jhr viel vnter den gefangen befunden/welche so starckes Leibes seyn auch so vnerschrocken/daß sie sich für keiner Peinlichkeit fürchten/noch entsetzen/fühlen auch weder wehetage noch Schmertzē/ wenn sie gleich hundert mal auffgezogē/gestreckt vñ gefoltert wergen/solche stärck haben sie in jren gliedmassen/ etlich sind so gelenck in jren Armen/daß jn die Glieder gar

leicht-

leichtlich vnd ſonder Schmertzen auß einander gehen / daß ſie die Arm hinderwerts vber den Kopff können zuſammen ſchlagen vnd doch wenig oder gar keinen Schmertzẽ empfinden / wie ich dann offt geſehen vnnd erfahren hab.

Quidam alij reperiuntur, qui cum diabolicis ſortilegijs, & incantationibus maleficæ artis, de qua late diximus *in ſortilegijs, in 2. lib. 6. & 7. quæſt* adeo corroborantur in corpore, vel ſuſtinentur in aere, aut graui ſopore detinentur oppreſſi, poſtquam ſunt eleuati, vt nullum penitus dolorem patiantur in corpore, & hoc appellant quidã maleficium taciturnitatis ſiue inſenſibilitatis, ex quo inducitur tutela quædam, vt aiunt, aduerſus ipſam torturam, quod reus ipſe nullum dolorem patitur, de quo alias diximus *in d. tract. de ſortileg. d. lib. 2.* & ego alias pluries expertus ſum in facto, & infra dicam, & a pluribus huiuſce artis maleficæ magiſtris referri audiui, qui varijs modis, & per diuerſa malefica verba & inſtrumenta id expetunt, & obtinent, quod qualiter fiat, referre non expedit, quia fieri nõ poſſet abſque ſacræ Chriſtianę fidei euerſione.

Etliche

Etliche werden erfunden / welche durch Zauberey vnd ander Teuffelswerck / vnnd böſen Künſten ſich dermaſſen bewahren vñ rüſten / wenn ſie gleich mit peinlicher Frage angetaſt / vnd ſcharff genug gefragt werdē / daß ſie doch nichts bekennen / vñ ſagen kön-nen. Etliche wenn ſie auff die Leitter kom-men / oder auffgezogen werdē / die entſchlaf-fen ſo bald / daß ſie auch keinen Schmertzen empfinden / So hab ich auch jhr viel geſe-hen / welche durch mancherley Wort vnnd ſeltzame Inſtrumenta ſich haben verſucht / vor dem Bekantnuß der Warheit in pein-licher Frag auffzuhalten / / iſt jhn auch an-gangen / wie es aber zugehet / iſt nicht von-nöhten / alhie zuerzehlen / dieweil ſolche ohn Ergernuß vnd Mißbrauch deß göttlichen Namens nit zugehen / noch geſchehen kan. Es ſollen auch die Richter / wenn ſie ſolche Zauberey vnnd Teuffelswerck erforſchen / dieſelben nit außkommen laſſen.

Dixit tamen † Albertus Magnus in li-bro quem edidit de ſecretis naturæ, quod lapis quidam Meſites nuncupatus, qui o-ritur ex ciuitate, quæ dicitur Meſis, in par-tibus orientalibus, contritus & aqua aut

vino commixtus datusque ad potandum illi, qui torquendus est, inducit insensibilitatem pœnæ & cruciatus, vt refert Par. de put. *in d. tract. syndic. in cap. tortura. leg. 2.*

Wiewol Albertus Magnus in lib. de secret. naturæ schreibet / daß in der statt Mesis in Orient ein stein gefunden werde / welcher Mesites genant / vnnd so er zerstossen / vnnd im Wein mit Wasser gemenget / eingetruncken wird / von einem / welcher soll peinlich gestreckt werden / daß derselbig kein Pein noch Marter fühlte.

Quidam alij dicunt verba quæ sequũtur, videlicet: Imparibus meritis tria pendent corpora ramis. Dismas & Gestas, in medio est diuina potestas. Dismas damnatur, Gestas ad astra leuatur. Alij etiã dicũt verba Prophetæ: Eructauit cor meum verbum bonum, veritatem nunquã dicã regi. Alij vero dicunt: quemadmodũ lac beatę glorioſę Marię virginis fuit dulce, & suaue domino nostro Iesu Christo: ita hæc tortura siue chorda sit dulcis & suauis brachijs, & membris meis. Quidam alij dicunt verba, quæ dominus noster Ie- Iesus Christus dixit, tempore passionis, videli-

videlicet a principio ſuæ capturæ: Quem quæritis, &c. vſque ad extremum vitæ, & vltimum verbum: Conſummatum eſt. Quidam alij dicunt: Ieſus a. tranſiens, per medium illorū ibat, os autem non comminuetis ex eo.

Etliche andere pflegen dieſe Verß / wie jetzt vermeldet / zu ſprechen / vnnd was deß teuffliſchen Mißbrauchs mehr iſt / ſo vom auctore **alhie erzehlet wird.**

Quæ quidam verba & coniurationes olim non putabam quidquam operari poſſe, contra torturam, & pleriſque ridicula potius, quam credibilia eſſe vidētur. At ego quia pluries vidi, & expertus ſum in facto. Primo Piſis, dum eram aſſeſſor magnifici domini capitanei illius ciuitatis. Deinde Romæ, dum eſſem auditor criminalium cauſarum, reuerēdi domini auditoris cameræ, vbi quidam fur † ſaga- 14
ciſſimus & duplicis malitiæ reus, contra quem erant examinati quindecim teſtes, ſuper diuerſis indicijs magni furti 137. ducatis auri habens notitiam, quod

curia præfati domini auditoris procedebat contra ipſum, antequam perſonaliter comparetur, accepit nonnulla ſortilegia contra torturam. Quibus expertis iterum atque iterum, videns, quod ſufficiebant ad parangonem. Quadam die dum ego eſſem in ædibus turris nouæ ad examinãdum quoſdam alios reos, ille ſponteveniens acceſſit ad me, & ſe conſtituit in carceribus ipſis, dicens quod vltro venerat ad purgandum indicia, & notam infamię ſibi illatæ: contra quem tamen neceſſe fuit deuenire ad torturam, tot indicijs contra ipſum laborantibus: in qua dum erat eleuatus, dormiebat capite clino, ac ſi iaceret in lecto, abſque vlla penitus lamentatione aut clamore, & ad tractus chordę erat tanquam ſtatuta marmorea, qui dum eleuabatur, a principio dicebat quædam verba ſubmiſſa voce, deinde ſilebat vt dormiens, ſtatim ego ſuſpicatus fui, ne geſtaret aliquod ſortilegium ſiue facturam maleficam penes ſe, aut ex illis verbis captaret aliquod ſuffragium perquęſiui quã diligenter per omnes partis corporis ſui, demumq; reperi in capite ſub ſcuffia ſcillcet

eet inter crines, quandam paruam ſchedulam hæc verba continentem, videlicet † Ieſus a. tranſiens, † per medium illorum ibat, † os non comminuetis ex eo. †. cum crucibus ita ſignatis, quam illico abſtuli ab eo: qui licet illa ſic ablata ſatis conqueretur, nihilominus iterum poſitus ad torturam, & eleuatus iterum, illud idem ſicut antea faciebat, & principio illius eleuationis nonnulla verba ſubmiſſa voce dicebat, quæ percipere nunquam potui, nec quicquam confeſſus eſt. Demum mutatis tormentis ſub tormento taxilli ſubiectus fuit, & ſimiliter ſpernendo dolores nihil vnquam penitus confeſſus eſt, ſed in ſua negatiua ſemper audacius conualuit, adeo quod neceſſe mihi fuit eo inſtante, ab inquiſitione, eundem abſoluere, & proceſſum totū vna cum inquiſitione aboleri mandare.

Welche Wort zwar vnnd Mißbräuche ich vor Zeiten für Gauckeley gehalten / vñ daß ſie wider die peinlichen Frag nichts wircken noch helffen köndten / alſo daß ſie mehr zu verlachen / denn zu glauben ſeyen / hab aber das Widerſpiel im Werck offt be-

funden/Erstlich zu Pisa/folgend zu Rom/ als ich ein verhörer der peinlichen Sachen gewesen/ da mir ist ein vberauß listiger dieb vnd zwyfacher Schalck fürkommen / welcher 137. Ducaten gestolen / darüber dann auff mancherley indicia 15. zeugen verhört waren / derselbe wuste den brauch deß peinlichen Gerichts daselbst / daß man wider jn procediren würde/ ehe daß er persönlich für den richter käme/derwegen sogebrauchte er solche zauberey/ so jn helffen solten / dz er in der peinlichen Frag verhielt/ vnd nit bekennen dörffte / hat auch dieselbigen etlich mal versucht vnnd probieret/ ob sie auch helffen wolten / vnd starck gnug weren. Einsmals aber als ich in dem Hause war / zum newen Thurn/etliche andere gefangene zu examiren / kompt derselbe dieb frey vnd vngefordert zu mir gegangen/ vnd stellet sich in den Kercker/mit erbietung/ daß er sich der Bezüchtigung deß diebstals (vngeacht/ daß so viel indicia wider jn vorhandē waren) purgieren vnnd außführen wolt / damit er auß dem Geschrey kommen möcht/darzu er doch anderst nicht / denn durch die peinliche frage kommen köndte. Als er nun auffgezogen

zogen war/entſchlieff er alsbald/neiget das Haupt/vnd ſchlieff nicht anders/ dann als ob er inn einem Bette lege/alſo daß er nicht einmal geſeufftzet/ oder auwe geſagt/ da er mit der Chorden angezogen war/ ſondern war wie ein Bildt/ oder Marmelſteinere Seulen/ allein im auffziehen ſprach er etliche Wort heimlich/ daß es niemand hören kondt/ darnach ſchweig er/ vnnd ſchlieff alsbald. Ich gedachte nicht anders/denn er trüg etwan ein Zauberey bey ſich/ derwegē ließ ich jhn allenthalben auffs fleiſſigſte beſuchen an ſeinem gantzen Leib/ letztlich fand ich auff ſeinem Haupt/ zwiſchen den Haaren einen zettel/ darauff ſtunden dieſe wort: †leſus a. tranſiens † per medium illorū ibat † os non comminuetis ex eo † mit den Creutzen alſo bezeichnet/welchen ich zu mir genommen/ vnnd ob er ſich wol ſtellet vnd beklaget/als ob er den Zettel nicht gern verlohren/nichts deſto weniger als er wider auff die Leiter gelegt vñ auffgezogen wordē that er wider wie am erſten/ daß er abermal etliche Worte heimlich ſprach/ welche ich nie von jhme habe erfahren können/ hat aber auch nichts bekennet/ Ich habe auch

verſucht an jhm was ich gewolt / es iſt auch alle Peinlichkeit bey jhm verächtlich geweſen / iſt derowegen auff ſeim Nein beharret / vnnd je lenger je trotziger worden / alſo daß ich von der Peinlichkeit abſtehen / vnd denn gantzen proceß / ſampt der angenommenen Inquiſition müſſen auffheben / vnnd den diebiſchen Buben abſoluieren vnnd ledig laſſen.

Nec eſt mirandum de abſolutione huiuſmodi : Nam ſimilis † caſus, & maior
15 quoque occurrit Dom. Hyppol. de Marſil. dum erat officialis illuſtriſs. ducis Mediol. vt ipſe refert *in l. repeti. in 4. col. ff. de quæſt.* nec dum eſt annus elapſus, quod audiui alium Romæ poſitum fuiſſe ad torturam, & repetitis vicibus grauiter cruciatum, quod illa verba, de lacte beatæ Virginis Mariæ ſubmiſſa voce dicebat, & nullum dolorem pati, ſed cuncta ſpernere videbatur, & dormiebat ſicut alius in tortura, adeo quod a tribus iudicibus, pręſente procuratore fiſcali examinatus, nulla vnquã ab eo confeſſio extorqueri potuit, licet correus & criminis ſocius id fateretur expreſſe, & illum in ſocium nominaret: cuius

ius processum vidi, illumque cognoui.

Vnd soll sich keiner dessen / wie oben gemelt / verwundern / dieweil dem trefflichen Mann Hippolyto de Marsilijs, weil er official zu Meyland gewest / wol ein grösserer Fall begegnet / wie er selber anzeiget / vnd ist noch nit ein Jahr / daß ichs gehört / wie einer zu Rom gefangen vnnd peinlich gefraget worden / als er aber auffgezogen worden / ist er etlich mal hefftig gestreckt worden / vnnd gepeiniget / er aber (dieweil er die Wort von vnser lieben Frawen Milch heimlich gesprochen /) hat keinen Schmertzen empfunden / alle Peinlichkeit veracht / vnnd allein geschlaffen / der Gestalt / daß er von dreyen Richtern / in Gegenwart deß Fiscals procuratorn examinirt worden / aber nichts bekennen wöllen / vngeacht / daß sein Mittgselle dasselbige klar vnd außtrücklich bekennet / vnd saget / er were sein Gesell.

Aliud exemplum quod similiter in facto accidit mihi Romæ cuiusdam maleficæ mulieris, quæ antequam eleuaretur in tortura, verba quædam submissa voce dicebat: Deinde eleuata silebat penitus velut mortua & nigrior apparebat in vul-

tu carbone extincto, oculos extra caput valde tremendos more illorum, qui strãgulantur, emittens, & nil penitus loquebatur boni neq; mali.

Noch ein Exempel muß ich erzehlen/ welches mir zu Rom widerfahren / mit einer Zauberin/welche ehe daß sie peinlich gestreckt vnd auffgezogen war/ sprach sie etliche Worte heimlich/wie man sie aber auffgezogeen hat/hieng sie da/wie sie todt were/ vnd sagt kein Wort / fieng an zu erschwartzen wie ein Koll/ die augen sahẽ gantz greßlich/vnd stunden jhr herausſen vorm kopff/ wie den jenigen so erhencket seyn/ redet aber kein Wort/ weder gutes noch böses.

Si nunc vellemus disputare, de viribus & veritate dictorum maleficiorum taciturnitatis siue insensibilitatis, fieret ampla lectura, sed quia cupio breuiter me expedire, hic non inseram, vide quæ late diximus *in tract. de sortilegijs lib. 2. q. 6. 7. & 8.*

Wenn wir nun alhier disputieren wolten/von der Krafft vnd Wirckung der Zauberey / wie es zugehet/ daß einer nicht reden kan / auch kein Pein oder Schmertzen fühlet/so wird ein weitleufftig ding drauß werden/

den/ wil es aber vmb kürtz willen vbergehen daruon sehe der Leser ferner im Tractat de sortilegijs im andern Buch am 6. 7. vnnd 8. Cap.

Nonnulli tamen † dixerunt, quod ad- 16
uersus istas coniurationes & maleficia taciturnitatis reperiuntur remedia quædã, quæ diuersis precibus cõficiuntur: ex quibus dicunt, quod omnes ligaturæ, & maleficia huiusmodi dissoluuntur, omninoque pereũt, & reus grauissima patitur tormenta, & cruciatus in corpore. Et inter alia dicere solent verba illa prophetæ, videlicet: Domin⁹ labia mea aperiat, & os meum annunciabit veritatem. Eructauit cor meum verbum bonum, dicam cuncta opera mea regi. Confundatur nequitia peccatoris, perdes omnes, qui loquuntur mendacium. Contere brachia iniqui rei, & lingua maligna subuertetur. Ex quibus verbis, precibus & exorcismis dicunt maleficia ipsa resolui, & reum mirabiliter cruciari, vide Dom. Par. de put. *in d. tract. syndicat. in c. tortura. l. 3. fol. 113. & illum Silue. prie. in d. tract. de string. demon. mirand. lib. 4. cap. 5.*

Nun

Nun sagen etliche / daß man für solche Zauberey etliche Remedia vnd Artzney hab daß sie nichts helffen noch wircken sollen / sondern dardurch auffgelöset werden / daß die armen Sünder darnach grosse Pein vñ Schmertzen leyden müssen / vnd vnter andern brauchen sie die Wort deß Propheten Dominus labia &c. besiehe im lateinischen Text. Durch welche Sprüche / so die gebraucht werdē / wider die so sich bezaubern / daß sie nit bekennen söllen oder mögen / helt man darfür / daß sie jre Zauberey selbst auff löse / vnnd die Gefangen grosse Pein vnnd Marter leyden.

Super quibus tamen cogita, quia de virtute ipsorum remediorū non possem quidquam certi attestari, ex quo illa nunquam expertus fui, nec per alium experiri hactenus vidi.

Der Leser mag jhm aber nachdencken / ich kan für meine Person auff solche remedia nichts gewisses vertrösten / weil ich daruon nichts gesehen / noch erfahren.

Quibus

Quibus in cauſis, & criminibus tortura inferri poſſit.

Cap. V.

SVMMARIA.

1 *Tortura in quibus cauſis & criminibus inferri poſsit.*
2 *Oratio indefinita æquipollet vniuerſali.*
3 *Iudex diſtinguere non debet, vbi lex nõ diſtinguit*
4 *Proceſſus ſit ſummarius in leuibus criminibus.*
Tortura de proceſſu dicitur ad quam abſq; indicijs legitimis peruenitur.
Tortura quare in paruis criminibus non ſit applicanda.
5 *Perſona grauis & honeſtæ conditionis pro criminibus leuibus torqueri non debet.*
Perſona leuis de leui crimine ſuſpecta torqueri poteſt.
6 *Perſona vilis & pauper pœnam pecuniariam non potentes ſoluere, luere debent in corpore.*

QVinto videndum eſt, in quib. † cauſis & criminibus poſſit inferri tortura: Dic, quod generaliter in omnibus cauſis criminalibus, ſeu omnibus criminibus, 1

si præcedant legitima indicia,& veritas aliter haberi non potest: nam regula torturæ est affirmatiua & vniuersalis, vt habetur *in l. 1. in princ. ff. de quæst. ibi, in criminibus seruandis, &c.*

Zum fünfften/ wenn gefragt wird/ vmb welcher Verbrechung vnnd vbelthat man die peinliche frag fürnemē möge/ so magstu darauff antworten/ daß man gemeiniglich auff alle Mißhandlung die peinliche Frage gebrauchen mag/ wo fern man gnungsame indicia vorhanden hat/ vnd die Warheit nit anderst mag erkundet werden.

Quamuis ab ea nullatenus sit inchoādum examen, sed incasu necessitatis quotiescunque vndiq; vrgentia indicia,& cōfessioveritatis aliter haberi nō possunt nisi mediante tortura, tunc adhibenda est, *d. leg. 1. in princip. ibi enim dicitur in criminibus seruandis, &c.*

Wiewol man an der Tortur den peinlichen Proceß vnnd das Examen nicht anfahen soll/ wann aber die Noht solches erfordert/ vnnd die Indicia den Richter heissen fortschreitten/ vnnd die Warheit anderst nicht

nicht kan erfahren werden/ denn vermittels der Tortur/ so mag sich der Richter derselbigen gebrauchen.

Quæ oratio † cum sit indefinita, æqui- 2
pollet vniuersali. *l. si plures. ff. de legat. 3. per Alex. & Dd. in rubr. ff. solut. matrim. l. 1. §. si quis simpliciter. ff. de verbor. obligat. & Bald. in leg. nullum. C. de assess. hoc idem tenet Gand. in tract. malefic. in tit. de quæst. & torment. in princ. vers. incipiamus. Hippol. de Marsil. in l. diuus. in princ. ff. de quæst. Franc. Brun. in tract. de indic. & tortur. in 3. col. vers. tertio principaliter quæro, &c. Par. de Put. in tract. Syndic. in 6. an in causa pecuniaria. 1. col. & probatur per text. in d. leg. milites. §. oportet. C. eod. tit.* inducendo hoc modo, ibi enim dicitur non esse a tormẽtis incipiendum examen, nisi pluribus indicijs quasi certis, &c. tunc demum deueniendum erit ad quæstiones, si personarũ conditio id requirit, quia sunt quædam personæ, quę ex causa speciali torqueri nõ possunt, vt infra dicetur in seq. cap. Et notat. ibi, dum dicitur, personarum cõditio, & non dixit, qualitas criminis, quia si dicat, quod in criminibus nulla fiat distinctio, qualiacunque sint, quia vbi lex † non 3
distinguit, nec nos distinguere debemus. *l. diem ferre. ff. de arbit. l. de pretio. ff. de publ. cũ simil.*

Wenn

Wenn nun der peinliche Proceß dermassen vom Richter angestelt ist/ so wil jm gebühren/ daß er nit so schlecht gegen jederman ohn Vnterscheid damit verfahre/ sondern sich vmbsehe vnd bedencke/ ob es auch ein solche Person sey/ die er mit der peinlichen Frag angreiffen möge/ dieweil etliche Personen gefreyet seyn/ daß sie nicht mögē gefoltert werden/ wie im nechsten Capittel ferner soll gesagt werden. Vnnd ist alhie zu mercken/ daß gesagt wird von der Conditiō vnnd Eygenschafft oder Vnterscheid der Person vnd nicht der Vbelthat oder Verbrechung/ dieweil in der Verbrechung kein Vnterscheid ist/ weil dann die Recht keinen Vnterscheidt machen inn dem Fall/ sollen wir auch keinen machen/ denn ein Vbelthat bleibt vnnd ist ein Vbelthat/ sie werde auch gethan von wem sie wölle.

Contra hoc opponit tex. *l. edictū. ff. de quæst.* vbi dicitur, quod quęstiones non semper, nec in omni causa & persona desiderari debent, sed cum capitalia & atrociora maleficia non aliter explorari possunt, quam per seruorum quæstiones efficacissimas, &c. & sic textus ibi expresse inhibere videtur

tur, quod pro leuibus criminibus inueſtigandis, nullatenus ſit danda tortura.

Ob nun wol möcht dawider geſagt werden/ daß die peinliche Frag nicht allweg vñ auff alle Verbrechung ſollen fürgenommen/ vnnd von den Richtern gebraucht werden/ ſondern allein in hohen Fällen/ da einer das Leben dardurch verwircket hat/ vnnd ſolche grewliche ſchreckliche verbrechung anderſt nicht/ denn durch die peinliche Frag der eigenen Knecht/ auß welchem dañ ſchließlich folget/ daß man in geringen Verbrechungen die peinliche Frag nicht gebrauchen ſol/ ſondern ſolchs ſoll an obgemeltem Ort verbotten ſeyn.

Solut. Verum eſt, quod in leuibus & paruis criminibus nõ eſt adiungenda plena & grauis tortura, ſecundum gradum excedens, leuis tamen tortura primi & ſecundi gradus, non videtur excludi etiam in paruis criminibus. *arg. l. ob quæ vitia. §. fin. ff. de ædilit. edicto. & per Bar. in d. l. 2. C. quorum appellat. non recip.*

So iſt doch ſolches dahin zuuerſtehen/ daß es an dem/ daß man in geringen peinlichen Fällen/ vnd Verbrechungen/ die euſ-

ſerſte Schärpffe mit der peinlichen Frage/ nit gebrauchen ſoll / wie oben vnterſchiedlich dauon meldung geſchehen/aber gleichwol wenn màn anderſt auff den Grund der Warheit nicht kommen kan / ſo mag man den erſten oder andern Grad der peinlichen frag in ſolchē geringē fällen wol gebrauchē.

Licet enim hæc ſolutio ſit vera in ſe, tamen nō bene congruit illi legi, quæ loquitur in alijs terminis, & propterea dic, quod ibi loquitur de tortura, quæ infertur in aliùm ſcilicet in ſeruum, non in ipſummet reum. Ratio eſt, quia non ita facile deueniendum eſt ad torturam ſeruorum, pro inueniēdis alienis criminib. ex quo illi ſunt innoxij criminis prædicti quam ipſiusmet rei de crimine ſuſpecti, quam ſolutionem ſentit etiam gloſſa in *d.l.edictum.in verſ.efficaciſſimas.* dum ſoluit contrárium de *d.l.1.§.ſi quis vltro.ff.dequæſtion.* item opponit *d. leg. leuia. ff.de accuſat.* vbi in leuibus
4 † criminibus ſummarie procedendū eſt, ſine proceſſu vel ſolemnitate iudiciali: ſed tortura eſt de proceſſu, nec ad illā deueniri poteſt, niſi præcedentibus indicijs, & cauſa cognita, & præcedente pronuntiatio-

tiatione interlocutoria ipsius iudicis, vt dicit Bald. *in d.l.2. idem Bald. in l. si quis alicui. C. ad leg Iul.maiesta. Salycet.in l.fin. C.de quæstion. & Bart.in l.fin.ff.eod.tit. Angel.de Aret. & alij moderni practici in locis supra notatis. & Bald. in d.l. milites. §.oportet. & l.ea quidem.*

Solut. dic quod plena & grauis tortura non est æquum, quod in paruis criminibus inferatur, quia maior pæna esset in inquirendo quam in puniendo: quod esset contra text. *in l.in seruorum. ff.de pæn.* sed illa territio seu leuis tortura non excedēs secundum gradum, non videtur esse prohibita in huiusmodi criminib. maxime quā do persona rei est vilis conditionis, & valde suspecta de crimine illo.

Fürnemlich aber/ wenn der gefangene ein geringe Person ist/ vnnd der Verdacht groß/ daß er die oder jene That soll begangen haben.

Et ista potius dici potest quædam modica coërtio quam tortura, secundum Baldum *in d.l.*2. vel dico, quod ille textus *in d. leg. leuia.* loquitur de alijs solemnitatibus ipsi⁹ processus, videlicet de libello, inscriptione ad pænā talionis, de solemni-

tatibus probationum, publicationis proceſſus,& alijs ſimilibus terminis,ſolemnitatibus,non autem de iſta modica coërtione,ſine qua veritas aliter haberi non poteſt,& ita videtur ſentire gl.in d.leg.leuia.
5 Si autem eſſet perſona † grauis, & honeſtæ conditionis, aut nobilis familiæ, pro leuibus criminibus huiuſmodi, non eſſet deueniendum ad aliquem actum torturę quantumcunque leuis,& minimæ, quia ex ea videretur afferri iniuria dignitati ſiue nobilitati, & ideo bene dixit textus in *d.l.milites.§.oportet.Cod.de quæſt.ibi, ſi perſonarum conditio id requirit,&c.* Das iſt / wenn die Eygenſchafft der Perſon ſolchs erfordert!

Were aber der gefangen ein erbare tapffere Perſon/ als einer vom Adel/ etc. ſo kan man in geringen peinlichen fällen zu keiner Tortur ſchreiten/ ſie ſey auch ſo gering als ſie wöll/ damit nicht die Wirde oder Adel deß gefangen dardurch verletzt werde.

Et ita videtur ſentire gl.in d.l. leuia.intelligendo de vilibus, & ſuſpectis perſonis vt ibi.

Alſo leſt ſich auch die Gloß anſehen / in d.l. leuia. **daß ſolches müſſe von verdechtigen**

gen/geringen vnnd vnerbaren Leuten verſtanden werden. vide Bald. *in d. l. 2 Bart. in l. non omnes. §. a barbaris. ff. de re milit. & Par. de put. in tract. ſyndic. in c. an in cauſa pecuniaria, vide infr. eodem tract. quæſt. 7. verſ. limita, in fin.* & propterea non videtur eſſe deneganda vili perſonæ, maxime quando eſſet perſona ſuſpecta. Quia videmus alias † quod vilis perſona, 6
& pauper, qui propter inopiam non poteſt ſoluere pænam pecuniariam, luet in corpore per torturam, & ſic eo caſu tortura ipſa datur pro pæna.

So tregt ſichs doch wol zu/ wenn einer Armut halben kein Geld Straffe zu geben hat/ daß er darfür am Leibe geſtraffet wird.

Pro hoc eſt regulare in omnibus publicis criminibus. *l. 1. §. fin. ff. de pæn.* vbi eſt notab. text. *l. quicunq. §. quod ſi. C. de ſeru. fugit. & l. ſi quis id. ff. de iurisdict. omn. iudic. vide Bald. in d. l. 1. §. final.* qui dicit hoc eſſe regulare in vilibus perſonis, & ibi tradit pulchram limitationē ad regulam, de qua in l. in ſeruorum. ff. de pæn. quod quælibet pæna corporalis minima, grauior cenſeatur, quam maxima pæna pecuniaria.

Vnd wiewol ſonſt ein gemein Regel iſt/ daß die geringſte leibliche Pein vnd ſtraffe/

grösser zu achten sey/ denn die grösseste gelt Straff.

Vbi dicit, quod illud non habet locum in vilibus personis, sed in maioribus & honestis.

In causis criminalibus an omnes personę torqueri possint.

Cap. VI.

SVMMARIA.

1 *Personæ omnes indistincte in criminalibus causis an poßint subijci torturæ.*

2 *Milites & Decuriones torqueri non possunt.*

3 *Consuetudo est nulla, quod milites aut decuriones torqueri poßint.*

4 *Impuberes non debent torturæ subijci.*

Mulieres prægnantes non debent torqueri.

Serui non torquentur in certis casibus contra certas personas.

5 *Senex confectus ætate non subijcitur torturæ.*

6 *Senex confectus ætate remanet sub regula affirmatiua torturæ.*

7 *Mutus, surdus, cæcus & furiosus ob impedimentum naturæ non subijciuntur torturæ.*

8 *Effectus cessat causa cessante.*

9 *Senex rarius & mitius torquetur robustis iuniaribus.*

10. *Damnatus ad mortem an poßit liberari, ſi reipub. ſit vtilis.*

SExto quęro, an omnes perſonæ indiſtincte † torqueri poterunt in cauſis criminalib.? Dic, quod ſic regulariter, ſeruatis tamen de iure ſeruãdis, & præcedẽtib. indicijs legitimis, quia regula torturę eſt affirmatiua, vt ſupra proxime dictum eſt. A tortura autem nemo dicitur exemtus, niſi quatenus reperiatur expreſſum, vt habetur *in d.l.1.in princ.ff.de quæſt. & d.l.militeſ.§.oportet.C.eod.tit.* † 1

Zum ſechſten wird ferner gefragt: Welche Perſon / oder ob alle Perſonen ohn vnterſcheid mögen peinlich gefragt werden / in peinlichen ſachen? Hierauff antworte / Ja / doch daß darinn die Maß vnnd Ordnung gehalten werde / wie die Recht dieſelben vernünfftiglich verſehen haben / vñ weñ gnugſam rechtmäſſige indicia vorher gehen / vñ vorhanden ſeyn / denn der Richter allwege der regel eingedenck ſeyn ſoll / vnd der nimmer vergeſſen muß / daß man an der peinlichen Frage nicht anfahen ſoll / wie oben offt gemeldet worden / iſt alſo von ſolcher Peinlichkeit niemand außgeſchloſſen /

denn welche die Rechte nahmhafftig vnnd außdrücklich angezeigt haben.

A qua quidem regula, plures personæ excipiuntur, quæ torqueri non possunt.

Von welcher Regel aber viel Personen außgezogen/ welche nicht können noch mögen torquiert werden.

Quorum quidam sunt milites, qui priuilegio militiæ, & fauore Reipubl. torqueri prohibentur *dict. leg. milites. in princip. C. de quæst.*

Vnter welchen erstlich sind die Kriegsleute/ welche nach Kriegsrecht vñ gebrauch Freyheit haben / daß sie sollen mit der peinlichen Frag verschonet werden.

Secundo excipiuntur decuriones, & eorum filij ac nepotes, qui durante decurionatus officio propter dignitatem officij torqueri non possunt. d. l. milites. l. decuriones. & l. diuo Marco. C. de quæstionib. Hinc inquit Arcadius & Honorius Impp. in l. quisquis. 5. C. ad leg. Iul. maiesta. quod Senatus siue decuriones sint pars corporis imperatorij, das ist / daß die Rähte sind ein Theil seines Leibes.

Fürs ander / die Rahtsherren vnnd jhre Kinder

Kinder/vnd Töchter/ so lang sie im Ampt sind/wegen der Wirdigkeit deß Ampts.

Sed quæro.an hodie milites nostri,decuriones,siue consiliarij habeãt istud priuilegium, vt torqueri non possint. Bart. in d.l.milites.dicit,quod gaudent illo priuilegio, vt torqueri non possint. idem tenet Cyn.*in l.diuo Marco. eod. tit. & Iacob.Butr.in d.l.milites.Salycet.in l.1.in pen.col. C.de iur.& fact. ignor. d. leg. decuriones. in fin.* quamuis dicat ibi, quod hoc male seruatur de consuetudine in Lombardia.

Es wird auch nicht vnbillich gefragt: ob auch die Kriegsleut zu vnserer zeit/deßgleichen auch die Fürstliche Räht/oder Räht in Stätten dieses priuilegij/daß sie mit der peinlichen Frag mögen oder sollen verschonet werden/ vehig seyn? Hierauff sagt wol Bartol. in d. l. milites. Ja/ daß sie solches priuilegij theilhafftig seyn/ daß man sie nit peinlich angreiffen soll/deßgleichen Cynus & Salycetus in d. locis. sie sagen aber/es werde gleichwol im Brauch vbel gehalten.

Eandem consuetudinem, quod non seruantur ista priuilegia, ego vidi Romæ sæpe ac sæpius seruari in contrarium: Bar-

bat. tamen in Apoſtill. ad Salicet. *in d. leg. diuo Marco. in fine.* dicit ampliando communem dd.
3 opinionem, quod ſi conſuetudo † eſſet in contrarium, quod torqueantur: talis conſetudo non valet.

So habe ich zu Rom offt das gegenſpiel erfahren/ wiewol doch Barbat. in ſupr. d. loco ſagt/ **zu ſtárck deß** Bar. **vnd der andern meynung/ weñ an einem Ort ein gemeiner gebrauch were/ dz man die kriegsleut/ rahtsherrn oder Rähte foltern vñ peinlich fragē ſoll/ daß ſolche gewonheit nit gelten/ ſonder vnkräfftig ſeyn ſoll.**

Caſus eſt ſingularis, ſecundum Bartol. & impp. *in l. omnes iudices. 33. C. de decurion. lib. 10.* vbi Impp. Gratianus, Valentinianus & Theod. ſic aiunt: Omnes iudices, prouinciarumq; rectores, a conſuetudine temerariæ vſurpationis abſtineant, ſciantque nominem omnino principalium aut decurionum ſub qualibet culpæ aut erroris offenſa cruciatibus eſſe ſubdendū: quod ſi quis forte iudicium in hanc pertinaciā illiciti furoris eruperit, quod audeat principalem aut decurionē & ſuæ curiæ ſenatorem tormentis ſubdere, 20. librarū auri illa-

illatione mulctatus, & perpetua infamia inustus, ne speciali quidem rescripto notam eluere mereatur: & officium 50. librarũ auri multam fisco nostro inferre cogatur: quoniam vt pertinaciæ iudicis sui resistat, liberã eidem contradicendi facultatem permittimus.

Wie daß von bemeltem Bart. **ein beson**der casus angezogen wird *in d. l. omnes iudices. Cod de decur.* da die Kayser wöllen/daß die richter/amptleut/Landvögte vnd andere sich solcher vnzeitiger freuenlicher gewonheit nit gebrauchen sollẽ/nemlich fürstl. Rähte auch rahtsherrn in Stätten / mit der peinlichẽ tortur zu beschweren/wenn sie auß jrrthumb oder sonst etwz verbrochen haben/welcher Richter aber darwider handeln würde / der soll vmb 20. pfund löttigs gelts gestrafft werdẽ vnd darzu anrüchtig seyn vnd bleiben / weñ aber ein solches fürkommẽ kan/dz ein solche person nit torquirt wird/ vnd thuts nit/der soll dem Kayserlichen fisco 50. pfund golds verfallen seyn.

Idem tenet dom. Alex. *in l. Centurio. in 11. col. ff. de vulg. & pupill. substitut. & Roman. in singul. 490. quod incip. Mulieres.* vbi idem dicit de Doctore.

Gleicher

Gleicher gestalt wird darfür gehalten/ daß die doctores iuris vnd Aduocaten auch solch priuilegium haben / daß sie nit sollen torquiert werden.

Quod expresse firmat domin. Iason. in *l. de quibus. colum. 23. vers. non tamen. ff. de legibus. & Matheſil. sing. 59. quod incipit, Nota, quod legum doctores, &c. vide Bartol. in l. 1. C. de aduocat. diuer. iud.* vbi dicit, Doctor & Aduocatus torqueri non potest, ex quo est constitutus in dignitate, & non solum durante officio aduocationis, sed etiam eo depositō: & ideo dicit, quod quoties per ipsum suscipiendū esset iusiurandum, debet mitti notarius, ad domum suam tanquam ad egregiam personam.

So sagt Bartol. in d. l. 1. C. d. tit. daß weder Doctor noch Aduocatus möge peinlich gefragt vnd angegriffen werden / nit allein weil sie in jhrem Ampt seyn / sondern wenn sie auch abgesetzt seyn. Derowegen man auch / so offt man den Eyd von jnen nimpt / oder sie Zeugnuß geben / soll man jhn einen Notarium zu Hauß schicken / als zu einer hoch achtbaren Person.

4 Tertio excipiuntur † minores, scilicet impu-

impuberes, qui propter defectum ætatis, quæ adhuc tenera est, torqueri non possunt, sed illius loco ferula ceduntur. leg. 1. §. *impuberes. ff. ad S. C. Syllan. & l. de minore. in princip. ff. de quæst.*

Zum dritten/ werden excipiert vnd außgezogen/ die minores **oder jungen vñ minderjärigen/ die vnter 14 Jahren seyn/ denn dieweil sie Alters halben zärtlich seyn/ mit solcher grawsamen Peinlichkeit/ dafür sich ein jeder pflegt zu entsetzen/ anzugreiffen/ so wird jhr billich damit verschonet/ vnd da sie etwas verwirckt/ oder man etwas von jhnẽ erforschen vnnd wissen wil/ daß man darzu die Ruhten gebrauchen möge.**

Quarto excipiuntur mulieres prægnãtes, quę propter accidens, scilicet impedimentum prægnantiæ nõ torquentur, ne subsequatur abortus, & post partum per 40. dies, donec mulier fuerit pristinæ sanitati & viribus restituta. l. prægnantis. ff. *de panis. & l. imperator. & ibi Bal. ff. de statu homin. Hippol. de Marsil. in l. 1. in prin. in 5. col. ff. de quæst. & alij moderni practici in sæpe dictis eorum tract.*

Fürs vierdte werden die schwanger weiber außgenommen/ welcher man deßhalbẽ billich

billich mit peinlicher Frage verſchonet/damit man jhr die Frucht im Leib nicht abtreiben möcht/ſo ſoll man ſie auch nit ehe/nachdem ſie der Geburt entlediget worden/ mit peinlicher Frage angreiffen/ſie ſeyen dann wider zu jrer Geſundheit kommen/ das iſt/ nach 40. Tagen.

Quinto excipiuntur ſerui, qui licet indiſtincte nō prohibeantur torqueri, tamē contra certas perſonas non torquentur, niſi in quibuſdam caſib. vt *l. ſeruus. C. de quæſt.* Sed iſta non eſt propria fallentia ad regulam, vt ſit generalis in omnibus caſibus, & perſonis, ſed ſolum quod ad certas perſonas.

Zum fünfften/werden die Knechte außgenommen/ nicht daß dieſelbigen gar nicht möchten peinlich gefragt werden/ ſondern wider etliche gewiſſe Perſonen/ in etlichen Fällen.

Excipiuntur ſexto ſenes ætate confecti † qui propter ætatis lapſum torqueri non poſſunt *leg. 3. §. ignoſcitur. ff. ad S. C. Syllan.* quam opinionem tenuit Gandin. *in d. ſuo tract. in tit. de quæſt. & torment. in princ. Bartol. in d. l. 3. §. ignoſcitur, & in d. l. de minore. in princ. Angel. Aret. in ſuo tract. maleficior. in gl. fama publica. verſ. quæro qua perſo-*

perſonæ. Hippolit. de Marſil. in l. edictum. in 3. col. ff. de quæſt. Alex. in Apoſtil. ad Bart. in d. l. milites. in princ. & ita communiter tranſeunt Dd. cũ iſta limitatione.

Zum ſechſten/ wöllen auch etliche/ daß alte erlebte Leut/ welche auß groſſem Alter dermaſſen geſchwecht ſeyn/ daß ſie die peinlichen Frage nicht mehr ertragen können/ auch ſollen außgezogen ſeyn/ vnd ſtimmen hiermit vber ein Gandinus, Angelus, Bartolus, & Hippolitus de Marſil. **vnnd die** Dd. **alle.**

Ego autem teneo contrarium, ſcilicet quod iſta exceptio ſiue limitatio non ſit vera de iure, nec probatur per textum in *d. §. ignoſcitur.* quicquid dixerint Dd. prædicti, qui videntur in hoc caſu loqui ſine lege. Et ratio text. *in d. §. ignoſcitur.* non concludit generaliter, quod ſenex torqueri non poſſit, & propterea dico, quod ſenex ætate confectus † remanet ſub regula affirmatiua torturæ *d. l. 1. in princ. ff. de quæſt. & l. milites. leg. decuriones. C. eod. tit.* vbi excipiuntur quædam perſonæ, qua torqueri non poſſunt. 6

Aber ich halt das Widerſpiel/ vngeacht was

was bemelte Dd. vnd andere dißfals sagen mögen/denn jhre Meynung nicht bestehen noch erwiesen werden kan / so kan auch auß bemeltem §.ignoscitur. nit erzwungen werden / daß diß die Meynung sey / daß ein alter Mann nicht möge peinlich gefragt werden/ derowegen so bleibt es bey der Regel in d.l.1.ff.de quæst. da etliche Personen excipiret werden / so man nicht torquieren mag/ vnter welchen die Alten nicht befunden werden.

Ergo regula est in contrarium, quod regulariter omnes alij, qui non sunt in iure expressi, torqueri possunt, ita concludunt Bald. Salycet. & alij *in d l. milites. & d. l. decuriones.* textus enim *in d. §. ignoscitur.* non prohibet generaliter senem torqueri non posse.

Derowegen auch geschlossen wird / daß die andern/so im Rechten vnd an bemeltem Ort nit außgenommen werden / der peinlichen Frag vnterworffen seyn vnd bleiben/ vnnd also schliessen Baldus, Salicetus vnnd andere in d.l. milites. was aber den §. ignoscitur. anlangt/ob wol derselbig wil/daß die alten nicht sollen torquirt werden.

Pro

Pro cuius declaratione ſciendum eſt, quod illa *l.3.ff.ad S.C.Syllan.* fuit condita contra ſeruos ignauos, qui neglexerunt afferre opem domino ſuo, dum erat inſultat⁹, antequam interficeretur. Ex eo enim quod non attulerunt opem, præſumuntur eſſe in dolo, & ſocij criminis, ſeu forſan participes, & propterea torquentur omnes, qui in dicta domo reperiebantur tempore, quo dominus fuit occiſus, & nō tulerunt opem domino ſaltem in clamādo, & ſic illi qui in negligentia apprehenſi fuerunt, torquentur ad eruendam veritatem, quare domino ſuo opem non prę-ſtiterunt, vel illius necem non vindicarunt, vt tenebantur de iure, & ad videndū etiam, nunquid necis illius fuerint fortaſſe participes, & ad purgandum quodammodo ſuſpicionem illam, quæ viget contra illos, omnes torquentur regulariter, qui præſentes in eadem domo eius reperiebantur. *d.l.1.in princ.& §.ſi pater.& §.ſi vir aut vxor.ff.ad S.C.Syllan.* quorum aliqui excuſantur a tortura ex iuſta cauſa, ſiue iuſto impedimento, quo detenti fuerunt. d.l.3,

So iſt doch zu wiſſen/ daß l.3.ff. ad S.C.

Syllan. gestelt ist/ vmb der faulen vntrewen Knecht willen/ welche jhrem Herren/ als er angesprengt worden/ nicht haben zu Hülff kommen wöllen/ eh daß er ist vmbgebracht worden/ derwegen sie inn verdacht kom̃en/ dz sie betrieglich vnd böslich an jrem Herrn gehandelt/ vnd in solchen Mord gewilligt/ vnd wissen/ oder vielleicht wol Kuppeltheil mit gehabt/ derowegen so werden auch alle die jenigen/ so in solchem hauß gewesen/ als der Herr ist vmbgebracht worden/ vnnd sie jhm nit geholffen/ also/ daß sie allein hetten ein geschrey gemacht/ vnd seinen todt gerochen/ peinlich gefraget werden/ damit man erkunden möcht/ ob sie seines Todtschlags theilhafftig weren.

7 Quidam propter † impedimentũ naturæ, vt est mutus, surdus, cæcus, furiosus, qui propter defectum sensus naturalis nõ poterunt adesse rumori, vel afferre opem domino *d.l.3.§. surdus. & §. cæcus.* item etiam ignoscitur his, qui clausis ianuis non poterunt exire foras, & succurrere dom. & eidẽ opem afferre. *d.l.3.§. subuenitur. d.tit.*

Es werden auch etliche hier außgezogē/ als die tauben/ stum̃en/ blindē/ vnsin̄igen/ der

der wahnwitzigen/vñ auch die jenigen/so im dē hauß verschlossen gewesen/ also dz sie nit herauß gekönt/vñ jrē Herrn zu hülff kom̃en weren/ oder beystand hetten leisten mögen.

Postea immediate sequitur §. *ignoscitur.* vbi dicitur, quod ignoscitur etiam his, qui ætate defecti sunt, vt propter non præstitā opem, & auxilium domino, non reddantur negligentes, & culpabiles. Ex quo propter corporis debilitatem, & membrorū languitudinem, non potuerunt currere & adesse rumori, & necem domini vindicare, sicut iuuenes, & vt ipsi desiderabant, & propterea ob hanc causam iura non præsumunt senem illum fuisse negligentem, aut culpabilem, vel suspectum de crimine quia iusta de causa impeditus, &c.

Es werden aber gleichwol daselbst etlich Personen außgenommen / so man nit torquieren mag in dem Fall / als die alten / nit jrer Person halben / sondern vmb der vrsach willen / daß sie Vnuermögens halben dem Herrn nichthelffen mögen / vnnd derwegen wider sie solche vermutung nit haben gefast werden können / als wider die andern knecht / so jung vnd starck gewesen / vnd kein

Verhinderung gehabt/ weder an schwachheit noch Alter / köndte derwegen nicht sehē noch wissen/wie die alten / ausserhalb dieses Falls/ von der peinlichen Frag köndten gefreyet seyn.

Stante igitur impedimento prædicto, & cessat causa suspicionis, & cessante suspicionis & culpę causa, merito etiam cessat tortura, quę propter negligentiam adhibitam erga dominum infertur, vt d. l. 1. in princ. & §. si pater. el. 2. & §. si vir aut vxor. eod. tit. Quia cessante causa † cessat effectus. leg. adigere. §. quamuis. ff. de iure patronat. ibi enim senex non excusatur a tortura propter ętatem senilem, sed excusatur a causa, propter quam infertur tortura. Conclude igitur, quod ætas ibi non est causa principalis ad eximendum senē a tortura, ita quod senilis ætas semper sit causa exclusionis torturæ, sed excludit causam suspicionis præsumtæ scientiæ, & participationis, propter quam infertur tortura. d. l. 1. in princ. & §. si pater. el. 2. & §. si vir aut vxor. eod tit. Extra igitur illum casum non video rationem in contrariū, quare senex torqueri non possit in casib⁹,

in

in quibus de iure deueniri poteſt ad torturam, ſaltem leuiter & temperate, mitius tamen quam in alijs iunioribus. l. 1. §. diuus. & leg. de minore. §. tormenta. ff. de quæſt. **wo fern man ſonſt durch gnugſame indicia Kundtſchafft vnd Beweiſung eine peinlichen Zutritt zu jhn haben kan/ ſonderlich wenn man lind vnnd beſcheidenlich mit jn vmbgehet/ vnd allein den erſten oder andern Grad der Tortur gebrauchet/ wie oben gemeldtet.**

Non eſt igitur dicendum, quod ex diſpoſitione d. §. ignoſcitur, limitetur, & lædatur regula iuris communis, de qua in d. l. 1. in princ. ff. de queſt. quæ loquitur affirmatiue, generaliter & indiſtincte, vt latiꝰ ſupra dictum fuit *arg. l. ſancimus. C. de teſtam. & l. præcipimus. C. de appellat.* Si enim iura noluiſſent ſenem debere torqueri, illud vtique expreſſiſſent. & excepiſſent a regula, ſicut expreſſe cauerunt, & exceperunt milites, decuriones, & eorum filios, item impuberes, mulierem prægnantē, & alios, de quib. ſupra *d. l. milites. l. diuo Marco. l. decuriones. C. eod. tit. & l. de minore. in princ. ff. eod. tit. l. prægnantis. ff. de pæn. cum ſimil.* Cum itaque hoc non reperia-

tur expreſſum, non eſt dicendum, quòd regula iuris quę eſt affirmatiua, debeat immutari vel corrigi, aut limitari, *d.l. ſancimus. & d.l. præcipimus.* Quidam alij † exponunt illud verbum, ignoſcitur, non quod ſenex prohibeatur torqueri, ſed quod rari[9] torqueatur, & caſu quo debeat torqueri, tunc mitius & leuius torquendus erit, quam iuuenis. Hæc enim opinio licet videatur æqua & pia, pręcedens tamen eſt de iure verior per ea quæ ſupra dicta ſunt.

9

Ego tamen quando caſus contingeret omnem diligentiam adhiberem, ad eruendam veritatem, aliter quam per torturam ex perſuaſionibus aut comminationibus: quoties tamen eſſet neceſſe ad illa deuenire, non excederem ſecundum aut tertium gradum, niſi eſſemus in atrocioribus & perſona eſſet vilis & valde ſuſpecta.

Wann ich aber ein Gerichtshalter wer/ vnnd ſich etwan ein Fall zutrüge/ wölte ich allen müglichen Fleiß anwenden/ damit ich die Warheit durch andere Weg dañ durch die peinliche Frag erkunden möcht/ vnd ſo ich je dieſelbe nohthalben fürnemen vnd gebrauchen müſte/ daß ich doch die mäſſig gebrauchen/

brauchen/vnd vber den andern oder dritten Grad nit schreiten wolt / es were dann ein grober vnd vnmenschlicher Fall vorhandē/ vnd der gefangen ein böse geringe Person/ vnd in bösem Verdacht.

An autem reperiantur alij, quam supr. notati, qui dicantur esse exemti a tortura, vide Hippol. de Marsil. *in l. edictum. ff. de quæst. in 3. col.* vbi plures enumerat, inter quos dicit, quod ille, qui est vtilis reip. torqueri non potest, secundum Par. de put. quem ipse refert idem tenere *in d. suo tractat.* & dicit esse bonum textum ad hoc *in l. ad bestias. ff. de pæn.* vbi dicitur † quod damnatus ad bestias eximitur ab illa pæna, quando ille erat vtilis populo, & ad preces pop. debet liberari. 10

Ob aber mehr Personen seyn/so mit der Tortur sollen verschonet werden/vnd außgeschlossen seyn/daruon besiehe Hippol. de Marsil. in l. edict. ff. de quæst. da dañ etliche mehr personen von jhm erzehlet werdē/vnter welchen auch die jenigen gemelt werdē/ so dem gemeinen Nutz fürnemlich nütz vñ behalten seyn/vnd demselbigen dienen können / allegiert leg. ad bestias. ff. de pæn. da die Rechte sagen / daß der jenige / so durch

Vrtheil vnd Recht dahin verurtheilet vnd erkandt worden/daß er den wilden Thieren fürgeworffen werden soll/vnd derselbe dem Römischen Volck nützlich were/so müst er auff Vorbitt deß Volcks mit solcher straff verschonet werden.

Nota,quod ego intelligo illud dictum esse verum,per illum textum, quotiescũque per torturam adeo cruciaretur,quod efficeretur inutilis, quia posset membro debilitari, vel mori in tortura, quod quidem perraro contingit, alias autem non videtur esse eadem ratio in tortura sicut in morte, quia illi qui sustinẽt torturam, non moriuntur nec debilitantur regulariter, & sic per illam non cessat vtilitas reipubl.quando ille seruatur in vita, & ideo dubito de isto dicto propter diuersitatem rationis,super quo tamen cogita.

Welches ich aber dahin verstehe / daß er so hefftig nicht soll gemartert werden / daß jhm seine Glieder dermassen verderbt werden möchten/daß er darnach nit mehr tüchtig were / oder gar an der Marter sterben möcht / welches doch gar selten geschicht/ sonst kan er gleichwol dem gemeinen Nutz dienst-

dienstlich seyn / ob er gleichwol einmal vber gezogen wird / welches aber nicht ist / wenn man einen für die wilden Thiere wirfft / da einer muß von denselben zerrissen / vnd vom Leben zum Todt gebracht werden.

Prædictas tamen limitationes omnes limita, & declara, non procedere, nec habere locum in criminibus exceptis, & atrocissimis, sicut est crimen læsæ maiestatis, in quo nulla dignitas, nullumque penitus priuilegium suffragatur reo ad effugiendum. *l. quisquis. C. ad leg. Iul. maiestat.* Et in crimine hæresis, Ketzerey vnd Secten / vt dicũt Dd. *in d. l. quisquis. & Canonistæ in cap. vergentis. de hæretic. in antiq. & in c. cum secundum leges. eod. tit. lib. 6.* item in crimine maleficorum & incantatorum, der Zauberer. vt *l. & si excepta. C. de malefic. & mathema.* in quibus criminibus omnes indistincte torquẽtur, vt ibi dicitur & notatur etiam per dom. Hippolyt. de Marsil. *in d. l. edictum.*

Solche Freyung aber vnd Außzug von der peinlichen Marter / haben nicht statt in den vberauß grossen Fällen / als wenn einer wider den Kayser oder das Reich mißhandelt hat / in welchem Fall nimants verschonet wird / er sey so Edel vnnd wirdig / als er

wölle/ so hilfft kein priuilegium oder Freyheit/dadurch er der peinlichen Marter entfliehen möcht/ darzu dann die Canonisten/ die Ketzer vnd Zauberer auch rechnen/ inn welchen Fällen müssen alle der peinlichen frag ohn vnterscheid vnterworffen sein/wie Hippol. de Marsil. nach der Länge daruon meldet.

In causa pecuniaria & ciuili, num ad torturam deueniri possit.

Caput. VII.

SVMMARIA.

1 *Tortura an locum habere possit in pecuniarijs causis.*

2 *Liberi possunt torqueri in causa ciuili delictum annexum habenti.*

3 *Serui alieni in causa pecuniaria torqueri possunt. Homo liber in causa pecuniaria regulariter non torquetur, sed hoc fallit in teste vacillante.*

4 *Mercatores falliti, cessantes & fugitiui quando torqueri possint.*

5 *Pœna corporalis quantumlibet leuis, quacunque pecuniaria maior est.*

6 *Tortura non dicitur pœna, quæ iuris habeat effectum.*

7 *Finis causæ non attenditur in materia torturæ.*

8 *Iuramentum quando deferatur in probationis supplementum.*

9 Tortura

9 *Tortura quando ad pœnam dari dicatur.*
Fur quandoq; ad pœnam torquetur pro leuibus furtis

10 *Confeßio torti an ſibi noceat, ſi denegata fuerit indiciorum copia remißiue.*

11 *Iudex quid faciet reo ad banchum iuris ducto, cõfeßionem ſuam, quam in tormentis fecerat, negante.*

SEptimo quæro: an in cauſa † pecuniaria & ciuili deueniri poſſit ad torturam? Dic, quod ſic quandoque: non tamen omnes perſonæ, nec in omni caſu deueniendũ erit, ſed ſerui duntaxat alieni, quotieſcunq; veritas rei aliter haberi non poteſt, torquentur. *l. diuus. in princ. ff. de quæſt.* Vbi Marcian. inquit: Diuus Pius reſcripſit poteſtate de ſeruis haberi queſtionẽ in pecuniaria cauſa, ſi aliter veritas inueniri non poſſit: ſed hoc ita eſt, vt nõ facile in re pecuniaria queſtio habeatur. **das iſt/ da Marcian. gantz beſcheidẽlich ſchreibt/ dz man in dẽ fall anderſt die peinliche Frag nit fürnemen ſoll/ deñ ſo man in ander weg zur warheit nit kom̃en kan/ widerholt auch daſſelbe zum andern mal.**

Zum ſiebenden vnnd letzten/ fällt dieſe

Frage

Frag für/ob man einen auch in bürgerlichē Sachen/mit der peinlichen Frage angreiffen lassen möge? Darauff antworte/daß es bißweilen geschehen möge/ aber nit in allen Fällen/ auch nit wider alle Personen/ sondern allein die Knechte/ wenn man anderst hinder die Warheit nicht kommen kan.

Et ista est vna ex differentijs, quæ vertuntur inter causas ciuiles & criminales, secundum quod dicit Bart. *in d.l. diuus. in princ. ff. de quæstion.* quia in causis ciuilibus non torquentur, nisi serui alieni, no autem liberi, neque statuliberi, & casu, quo deueniendum sit, non ita de facili deueniendū est, sed vbi veritas aliunde haberi non potest, quam per tormenta seruorum, sed in causis criminalibus torquentur etiam liberi, pro eruenda veritate, ita dicit Bartolus *in d.l. diuus.*

Vnnd ist zu wissen/ daß diß der Vnterscheid eine ist/ zwischen den peinlichen vnnd bürgerlichen Sachen/ / daß in bürgerlichē Sachen allein die frembden Knechte sollen peinlich gefragt werden/ vnd doch auch nit ehe/ man könne dann sonst zur Warheit nit kommen/ welches aber inn peinlichen Sachen

chen nicht iſt / da man auch freye Leute torquieren mag / auß welchen ein ſolche Regel kan geſchloſſen werden // daß kein freyer Menſch inn bürgerlichen Sachen möge peinlich gefragt werden.

Quod tamen eſt verum † niſi cauſa ciuilis haberet in ſe annexum delictū, quia tunc etiam liberi torquentur, vt eſt textus notab. *in c. 1. de depoſ.* quem textum omnes Dd. allegant ad hoc, & notant etiam Dd. in l. *ex libero. ff. de quæſtion.* Vnde dico, quod in hac materia poni poteſt regula negatiua, ſcilicet quod in cauſa pecuniaria liber homo regulariter non torquetur. d. l. diuus. Fallit iſta regula in aliquibus caſib. & primo in caſu d. c. 1. de depoſ. quando cauſa ciuilis habet annexum delictum. Item fallit, quando ciuiliter ageretur de falſo, & veritas aliter haberi non poſſet, quod tunc deueniri poſſit ad torturam, ita dicit Bald. *in l. ſicut falſi. C. ad l. Cornel. de falſis.* Ex quo textu idem puto dicendum eſſe in furto, vbi ageretur ad rem ſibi furto ſubtractam non per accuſationē furti, ſed priuato iudicio ciuili per actionem furti, vt in §. furti autem actio. *Inſtit. de obligat. quæ ex delict. naſc.* 2

vel

vel conditione furtiua, *vt in leg. si profure. & in prin. §. 1. ff. de condict. furtiu.* quod vbi plena probatio per teſtes aut ſacramenta haberi nō poſſet, liceat deuenire ad torturam, quia ratio text. *in d.l. ſicut falſi.* ita militat in iſto caſu, ſicut in illo.

3 Et prædicta procedunt † in libero homine: ſerui autem alieni bene poterunt torqueri in cauſa pecuniaria: & hoc fieri poteſt, quotieſcunq; veritas aliter haberi non poteſt, vt *d.l. diuus. ff. de quæſt.*

Prædicta etiam limita & declara, quod licer homo non torquetur regulariter in cauſa pecuniaria: eſt verum, quando loquimur de principali, ſecus autem in teſte vacillante, quia liber homo, ſi adhibetur, vt teſtis in cauſa pecuniaria, & vacillat, poterit torqueri, ita dicit textus ibi Bart. & alij *in l. ex libero. ff. de quæſt.*

Dieſe Regel aber / daß inn Bürgerlichen oder Geld Sachen / kein freyer Menſche peinlich ſoll gefragt werden / iſt alſo zu verſtehen / wenn der freye Menſch ein principal iſt. Wenn er aber ein Zeuge iſt / vnd wancket in der Rede / wil nit herauß / ſo mag man jn wol anzepfen / wie der text ſagt.

Et

Et hoc non peruenit ex natura cauſæ, ſed propter accidens, ſcilicet illam vacillationem. *leg. liber homo. in princip. leg. vnius. §. teſtes. ff. eod. tit. vide Bartol. in d. leg. liber homo. leg. ex libero. leg. vnius. §. teſtes. & Hippolyt. de Marſil. ibi, vbi copioſe declarat hanc materiam, Bald. & Salycet. in d. leg. ſicut falſi. Cod. ad leg. Cornel. de falſ. Ioann. de Imol. Panormitan. & alij Canoniſt. in cap. grauis. de depoſ.* vbi in hac materia multa bona dixerunt, & Cyn. *in leg. fin. C. ad leg. Cornel. de falſ. & eſt gloß. notab. in can. presbyter. is. quæſt. 4.* Et in quantum diximus ſupra, quod quãdo cauſa pecuniaria habet annexum delictum, deueniri poterit ad torturam per text. *in d. c. 1. de depoſ.*

Da denn geſagt wird / daß man auch inn Geldt Sachen / wenn ſie ein peinliche Verwirckung an ſich haben / zur peinliche Frage kommen möge / wie Panormitanus **daſelbſt klar ſagt.**

Per quem textum dixit Domin. Par. de puteo *in tractat. ſyndicat. in cap. an in cauſa pecuniaria, in princip.* ſe dediſſe alias quæſtionem iſtam: quod iſti mercatores † falliti, ceſſantes & fugitiui poterunt torqueri, vt indicẽt pecunias ſibi datas in de- 4

poſitum,

positum, vel in societate ad mercandum, quas nunc denegant habere, & perdidisse dicunt, quem omnino vide. Quem etiam refert & sequitur Hipppl. de Marsil. in d.l. diuus. in 2. col. qui deinde opponit contra illud c. 1. extra de depos. dicens, quod nimis durum & iniquum esse videtur, quod in causa ciuili & pecuniaria deueniant ad torturam, licet simus in terminis d. cap. 1. quia ex hoc magis cruciatur & patitur reus siue debitor in inquirendo veritatem rei, quam ipsa re comperta in satisfaciendo, quia nihil aliud in condemnationem venit nisi pecunia, in cuius solutione debitor nullum patitur dolorem in corpore, & minus nocet solutio & sententia quã inquisitio: quia quilibet † corporis cruciatus siue corporalis pæna, etiam minima est maior quacunq; pęna pecuniaria, quãtumcunque sit magna. l. in seruorum. ff. de pænis.

So sagt Paris de Puteo, **daß er vermög dieses Texts/ decidirt vnd gesprochen habe/ daß man die Kauffleute/ so Banckerott gemacht/ vnnd auff flüchtigem Fuß stehen/ wol mit peinlicher Frage angreiffen möge/ wenn**

wenn sie nit anzeigen wöllen/worhin sie die Wahr gethan haben/ so sie den Leuten abgeborgt/vnd mit Lügen an sich bracht/vnd darnach sagen / sie wissen nit wo sie die hin gethan haben/wie dann auch solcher Meynung ist Hippol. de Marsil. in d.leg.diuus. Vnnd ob er wol darbey vermeldtet/ daß es fast schwer sey vnnd vnbillich/daß man inn Geldtsachen einen peinlich fragen soll/dieweil der debitor solche Marter mehr leydē muß/weil man sich erkundet/denn die sache werth ist/wenn man die erfahren/ denn inn dem daß er zahlen muß/kan es jhm am Leib nit so wehe thun / wie geschicht / wenn man jhn peinlich fraget / so ist auch diß wahr / dz die geringste peinliche straff am Leib grösser zu achten sey/ denn die grösseste Geltstraff.

Ad istud contrarium duæ solutiones per Dd. secundum ipsum: prima, est quod tortura non datur ad pænam, nec dicitur proprie pæna, sed est dolor corporis vel membri ad eruendam veritatem, &c. d. *l. iteni apud Labeonem. §. quæstionem. ff. de iniur.* & supra dictum est *in c. 1. quæst. 1. huius tract.* quia si tortura esset pæna, vel daretur ad pænā, profecto non essent duo tituli separati,

tit. *de quæst.* a tit. *de pæn.* sed quia sunt materiæ diuersæ & separatę, scilicet materia inquisitionis, & materia pœnæ: propterea editæ sunt sub diuersis titulis & nominib.

Hierauff gibt er doch diese Erklärung/ daß die Tortur an dem Ort/ vnnd in dem Fall kein Straff sey/ sondern ein Schmertz am Leibe/ oder an den Gliedern/ die Warheit zu erkunden/ derowegen so seynd auch zween vnterschiedliche Tittel im Rechten/ de quæstionibus **vnd** de pœnis, **wie der** auctor **alhie weitter außführet.**

Quidam verò dicunt, quod licet tortura non sit pœna iuris de facto, tamen est pœna non leuis, quia cruciatus ille affert pœnam & dolorem intolerabilem in corpore. Sed non † obstat, quia licet tortura
6 afferat dolorem & cruciatum in corpore, tamen non dicitur proprie pœna, quæ habeat effectum iuris, sed posset improprie dici pœna, hoc est, illa tolerantia doloris, & cruciatus, quam qui torquetur, sustinet in membris & corpore, nec datur ad effectum pœnæ a lege statutæ, & propterea ex diuersis non fit bona illatio. *l. naturaliter. l. nil commune. ff. de acquir. pos. et l. Papin. ff. de minoribus.*

Quidam

Quidam vero dant aliam ſolutionem, limitando videlicet *d.l.in ſeruorum ff. de pæn.* vt diſpoſitio illa non habeat locum in plebeijs,& vilibus perſonis, ſed in nobilibus, & magnę conditionis hominibus;qui nō debent torqueri, nec cruciari in corpore, pro re pecuniaria, cuiuſcunq; ſit valoris. Ego autem conſideraui, quod licet ſolutiones iſtæ ſint veræ in ſe, tamen ad ſolutionem iſtius oppoſ. non oportebat tamē laborare, quia ſolutio ipſius breuiſſima eſt. Nam eſt verum, quod in cauſis pecuniarijs regulariter non deuenitur ad torturam. *d. l. diuus.* niſi in caſibus & perſonis exceptis, vt ſupra diximus, *in princip. quæſt.* & ad hoc facit regula illa, de qua *in d. l. in ſeruorum. ff. de pæn.*

Etliche aber geben ein andere Vrſache/ nemlich dieſe Diſpoſition vnd Ordnung/ daß man in Geltſachen einen nicht peinlich anſprechen dörffe/ habe in ſchlechten geringen Leuten nit ſtatt/ſondern in anſehenlichē groſſen Leuten/ als vom Adel vnd dergleichen/welche in ſolchē fällen/ſo gelt belangē/ keines wegs mit der peinlichkeit ſollē gefraget werden/ſie ſeyn ſo mechtig als ſie wöllē/

vnnd damit man von diesem Handel kom-
men/vnd sich darauß richten möge / solstu
diese Regel mercken / daß man in bürgerli-
chen oder Geldsachen / zu peinlicher Frage
nicht schreitten soll/ es sey dann inn etlichen
Personen vnd Fällen/ so außgezogen wer-
den/wie auch droben gemeldt.

Sed in casu *d. c. 1. & l. sicut falsi.* C. *ad l. corn. de falsi.* ideo deuenitur ad torturam propter delictum furti vel falsitatis annexum, & isto respectu videtur potius deferri in causa criminali quam ciuili, quia tunc illa nō dicitur causa mere ciuilis, sed potius mixta cum criminali, vide Imol. & alios *in d. c. 1.*

Was aber das allegiert c. grauis. de depos. & leg. sicut falsi. C. ad leg. Cornel. de falsi. anlangt/ daß man darinn die peinliche Frage fürnemen mag/ist diß die Vrsache/ daß die Verbrechung deß Diebstals vnnd deß falschen dem selben mit anhengen/ vnd derowegen aller Ding für bürgerliche oder Geldsachen nicht angezogen/ vnnd also geheissen werden mögen / hat derowegen das Ansehen/ daß es mehr ein peinliche dañ eine Geldsache dißfals seyn müsse.

Ee

Et ratio illa, de qua *in d.leg.in ſeruorum.* non videtur multum vrgere in propoſito noſtro, quia † in materia torturæ non debemus attendere ad finem cauſæ, ex qua venit ſoluenda pecunia, quia alias ſequeretur, quod in multis cauſis criminalibus, in quibus de iure communi, aut ex forma ſtatutorum venit imponenda pæna pecuniaria, vel bonorum publicatio, vt l. ſi *quis aliquid. §. qui abortionis. ff. de pæn. & §. item lex Iulia. inſtitut. de public. iudic.* Si illa ratio procederet, ſequeretur quod illis caſibus non poſſet quis torbueri, quia eſſet maior pæna inquiſitionis, quam condemnationis, quod eſt falſum. † 7

Dicas igitur, quod in omnibus cauſis, in quibus infertur tortura, conſiderandū eſt principium cauſæ, & illius natura, an deſcendat ſiue oriatur ex contractu vel quaſi, an vero ex delicto vel quaſi delicto, vt *tit. inſtitut. quib. mod. re contrah. oblig. & tit. de verb. oblig. cum ſimil. & tit. de obligat. quæ ex delict. naſc. per tot.* vt primo caſu non ſit locus torturæ regulariter, etiam quod veritas aliter haberi non poſſit, quia in cauſis ciuilibus iura dederunt alia remedia.

Vnd soll der Richter in allweg mit fleiß bedencken/ wenn einer für jm beklagt wird/ was für Art vnd Natur die Klag sey/ ob sie die klag von eines contractus oder verwirckung willen herkom̃en / vnd wissen daß im ersten Fall/ als in den Contracten/ die peinlichen ernstfall hab/ sond allein im andern Fall/ da einer vmb Malefitz Sachen vnnd Verbrechung willen verklagt wird / vngeacht/ ob man gleich im ersten Fall / anderer Gestalt zur Warheit nicht kom̃en kan/ dieweil die Recht sonst andere Mittelweg verordnet haben/ der man sich in solchen Bürgerlichen vnd lautern Geldsachen / mög zu gebrauchen haben.

Aut actor plene probauit intentionem suam, & reus condemnatur. leg. si
8 *debitori. ff. de iudic.* Aut semiplene † probauit, & deferunt sibi iuramentum in supplementum probationis, dummodo actor sit honesta persona, & non agatur de maxima summa, vt notat. dicit Bartolus *in l. admonendi. & ibi per modern. latissime. ff. de iureiurand. & l. Bal. in l. in bonæ fidei. C eod. tit. Ioann. de Imol. Panormitan. & alij Canonist. in cap. final. eod. tit.*

Der

Der Gestalt / wenn der Beklagte vberwunden wird / vnnd Kläger jhn für voll vberwiesen / so wird der Beklagte verlüstig erkandt / vnnd wider jhn geurheilet. Hat der kläger aber allein ein halbe Beweisung / vnd probiert semiplene, wie dann offt geschicht / so wird jhm / zu Erfüllung solcher seiner halben Beweisung / das Juramente zugeleget vnnd gelassen / woferrne allein der Kläger eine ehrliche Person / vnnd die Schuldt nicht so gar vnnd vbermässig groß ist.

Aut actor non plene, neque semiplene probauit, sed minus quam semiplene vt quia habuit testes, qui non erant omni exceptione maiores, vel forte erant singulares: quo casu non deuenitur ad istud iuramentum, vt dicunt præfati doctores *in d. c. fin.* Sed isto casu defertur iuramentum reo, quod dicitur iuramentum purgationis, & obtinet absolutionem, vt not. *in d. c. fin.* Aut actor proposuit libellum, sed nihil penitus probauit, & isto casu reus absoluitur, etiam absque aliquo iuramento, vt *l. actor. C. de probat. & l. qui accusare. C. de edend.*

Hette aber der actor weder gantz noch halb in einer bürgerlichen Sache / sondern weniger den halben Theil bewiesen / also daß er vielleicht Zeugen gehabt/so nit vberein gestimmet / oder singulares, oder nicht dermassen geschaffen gewesen / dz man dieselben nit excipiren möge/vnd dergleichen/ in welchen fällen man zu solchem Juramẽt nicht kompt/noch gelassen wird/wie die gemelten Dd.in d.c.fin.sagen/ sondern in solchem Fall wird dem beklagten das iuramẽtum purgationis auffgelegt/vnd nach Leistung desselbigen / von der Klag absoluiert. Wenn aber der Kläger gar nichts bewiesen hette wider den beklagten / von denen Articuln/ so er dem Richter in seiner Klage fürgebracht/so wird der Beklagte ohn einiges Juramẽt absoluiert vnd ledig gesprochen vnd dargegen der Kläger in die Expens vñ Gerichtskosten verurtheilet. Hinc actore non probante, reus absoluitur.

Et per ista media deciduntur causæ ciuiles,non autem per torturam, intelligẽdo de causis mere ciuilibus. Illæ vero quæ habent annexum delictum,dici non possunt mere ciuiles,vt *d.c.1. & l.sicut falsi.* Ideo

non

non est mirandum, si in illis potest inferri tortura, quia datur propter delictum, nō propter ciuilē causam, nec ex natura causæ ciuilis, quia tortura fuit adinuenta pro causis criminalibus, contra culpabiles & dolosos, quoties deficiunt plenę probati- 2
ones in crimine, & dicitur remedium extraordinarium, vt not. Bald. *in leg. 2. C. quorum appell. non recip. & per Azon. in summa. tit. de quæst. & Panormitan. in c. cum in contemplatione, in princ. de reg. iur.*

Diß seyn die Mittel / dardurch die bürgerlichen Sachen müssen vnnd sollen entscheiden werden / vnd nicht durch peinliche Frag / doch daß sie gar bürgerlich seyn / vnd keinen peinlichen Anhang haben / denn dieselben können nicht gantz bürgerlich genennet werden / vnd derwegen nicht zu verwundern / ob gleich vnterweilen die Richter müssen die Peinlichkeit darinne / zu Erkundigung der Warheit / lassen mit vnterlauffen / vnd gebrauchen / nicht vmb der bürgerlichen sachen willen / sondern vmb deß peinlichen Anhangs willen / dieweil die Tortur vmb der peinlichen Sachen / da es nit vmb gelt zu thun ist / erdacht haben müssen wer-

den/ wenn ein peinliche Sach nicht gar hat mögen bewiesen werdē/ vnd wird solch mittel gebrauchet wider die listigen Schälcke vnd böſen muhtwilligen Buben.

9 Et licet tortura † etiam in causis criminalibus non soleat dari ad pœnam: tamen datur quandoque ad pœnam, quando ex crimine veniret imponenda pœna pecuniaria, & reus propter paupertatem illam soluere non posset, luit in corpus, quæ luitio fit interdū per torturam, maxime quando est vilis persona, vt *leg. 1. §. fin. ff. de pœn. l. quicunq;. §. quid si. C. de seru. fugit. l. si quis id quod. ff. de iurisdict. omn. iudic.* vide Par. de put. *in d. tractat. in c. tortura. el. 1.* vbi dicit, quod pro leuibus furtis fur quandoque torquetur ad pœnam, maxime quando est vilis persona & pauper:

Das ist/ wenn einer ein geringen Diebstal begangen hat/ daß er mit der Tortur darumb gestrafft vnd gefoltert wird/ insonderheit wenn es lose buben seyn/ so da nichts haben noch vermögen. Nou. 8. c. illud. 10. vers. ex diuerso. tit. 2. col. 2. auth. vt iudic, sine quoquo suffrag. &c.

Vnd

Vnd wiewol die peinliche Frag/auch in peinlichen Sachen nit ſoll ein Straff ſeyn/ ſo tregt ſichs doch wol vnterweilen zu/ daß man in den Sachen/da einer in einem peinlichen Fall gelt geben/vnd deſſelben nit hat/ vnd doch geſtrafft werden ſoll/ daß man einen mit der Tortur ſtrecken thut/ nach der gemeinen Regel: Wer mit Gelt nicht zubezahlen hat/der zahle mit der Haut/fürnemlich wenn der beklagte ein loſe nichtwirdige Perſon iſt.

Poſſet etiam hic inſeri quæſtio illa, de qua in l. repeti. ff. de quæſt. an & quando ſemel tort⁹ poſſit iterum repeti in tortura. & an & quando quis dicatur competẽter tortus: & quid ſi reus moritur in tortura: vel propter torturã mors fuerit ſubſecuta, an iudex tenetur, & ad quam pœnam: & quid ſi reus fuit poſitus ad torturam nullis indicijs præcedentibus, vel ſi aderant indicia, non tamen erant in actis deſcripta, & quid ſi reus petit copiam indiciorum, & fuit ſibi denegata, & non obſtante petitione prædicta fuit poſitus ad

tor-

torturam, & quid ſi reus in tortura fuerit confeſſus aliud crimẽ, quando nulla præcedebant indicia, vel ſi quę aderant, erant inualida, vel ſi legitima erant, non erant in actis ſcripta, vel quãdo † fuit ſibi denegata indiciorum copia, an cõfeſſio illa etiam ad banchum iuris ratificata noceat reo ad condemnationem, vel ad alium effectum, & quem, & quid ſi reus propter priuilegium, ætatem, mulierem prægnãtem, vel aliam ſimilem legitimã cauſam, torqueri non poterat, ſi fuerit tortus, & confeſſus, & ratificauerit confeſſionem ſuam, an poterit ex ea ſubſequi condemnatio.

Allhier möchte die Frag mit angehengt werden/ daruon in l. repeti. ff. de quæſtion Meldung gethan wirdt/ ob vnnd wenn einer/ ſo einmal peinlich gefragt wird/ weiters möge peinlich angegriffen werden/ vñ wenn einer rechtſchaffen vnd competenter gefraget ſey? Item ſo der gefangen an der Marter verſtorben were/ ob auch der Richter könte drumb geſtrafft werden/ vnd wz die Straffe ſeyn ſoll. Item/ ſo der beklagte mit peinlicher Frag were angegriffen/ vnd

der

der Richter keine indicia lassen vorher gehen/ oder daß solche indicia weren vorhanden gewesen/ so zu peinlicher frag nit gnugsam seyn/ oder bey die acta mit gezeichnet werden/ ferner weñ der gefangen abschrifft vnd Copey der gerichts acten begehret/ vnd jhme von dem Richter dieselben nicht mitgetheilt/ sondern versagt werdē/ aber gleichwol darüber mit der Peinlichkeit wider jhn verfahren/ vnd darnach in der Marter ein Vbelthat bekent hette/ darauff kein indicium vorhanden/ oder weren nicht gnugsam gewesen.

Item/ ob auch das Bekantnuß deß gefangen/ welches vor der richterlichen banck ratificieret worden/ demselben möge zu seiner Verurtheilung/ oder in andere Wege vnd auff welche/ Schaden bringen. Item/ wann sichs zutrüge/ daß eine Persone/ so sonst im Rechten priuilegiert were/ daß sie nit peinlich soll angesprochen werden/ als daß man Alters halben/ oder ein schwanger Weib/ oder dergleichen Person wer/ aber dieselbe gleichwol darüber were peinlich gemartert/ vnd der arme Mensch hette in solcher peinlichen Marter etliche Vbelthat

beken-

bekennnet / were auch für Gerichte / als er wider vom Richter drauff gefragt / beſtanden / vnd hette ſeine Außſage dardurch ratificieret / ob er auff ſolchen Fall möge verurtheilet werden.

Vellem omnia iſta ad longum deſcribere, potius ſuperfluum eſſet quam neceſſarium, quia omnes Doctores & antiqui & moderni in theorica, & in practica in ſuis commentis hæc plene deſcripſerunt, apud quos teipſum videre poteris, Bart. *in princ. & §. idem Cornelio. leg. final. ff. de quæſt. & in d. l. 1. & l. fin. & l. milites. §. oportet. Cod eod. tit. & in l. ea quidem. C. de accuſat. Bald. in leg. 2. Cod. quorum appellat. non recip. idem Bald. in leg. 1. Cod. de confeſſ. & in leg. 2. Cod. quod metus cauſa. Gandin. in tractat. maleficior. in tit. de quæſtion. & torment. Angel. Aret. in ſuo tractat. maleficior. in gl. fama publica. verſic. nunc videamus. vſque ad finem. Par. de put. in tractat. ſyndicat. in cap. tortura. el. 1. cum trib. ſeqq. & cap. viſo. de indicijs. Hippolit. Marſil. in leg. 1. in princip. & §. final. & §. ad quæſtionem ff. de quæſtion. Franciſc. Brun. in tract. de indicijs & tortur. in ſecunda parte. Canoniſt. in capit. qualiter & quando. & capit. inquiſitionis. de accuſation. & in cap. cum in contemplatione, & ibi Panormitan. de reg. iur. in antiq.*

Item/

Item/wenn einer dieſe Fragen alle nach der Länge wolte außführlich erkleren/ wie ſich das gebühret / vnnd die Nohtturfft erfordert / ſolches were mehr ein Vberfluß denn eine Nohtturfft / dieweil ſonſt alle Doctores / beyde alte vnnd newe daruon geſchrieben.

Nihilominus quo moderamine&qua leuitate, vel grauitate ſit danda tortura, & quæ indicia ad illam inferendam idonea ſint, & quando quis dicatur competenter tortus vel non, ſimilter quando quis dicatur purgaſſe indicia vel non, omnia iſta demum delinquuntur arbitrio & diſcretione honeſti iudicis, quoniam in his certa regula tradi non poteſt, ſed alterantur ex qualitate facti, perſonarum conditione, loci conſuetudine, & alijs circumſtantijs & qualitatibus, vt dicit Bald. *in d. l. 2. C. quorum appellat. non recip. & d. l. milites. §. oportet. Bart. in d. l. fin. ff. de quæſt. & l. 1. in princ. eod. tit. & eſt text. in l. 1. §. calumniatoribus. ff. ad Turpill. & l. teſtium. §. tu magis. ff. de teſtibus. Panormit. in d. c. cum in contemplatione. de reg. iur. & Azo. in ſumma. eod. tit.*

Aber

Aber vngeachtet deſſen/ mit was Maß/ Gelindigkeit oder Tapfferkeit/ wenn es die Noht erfordert/ die peinlichen Frage gegen den armen gefangen fürgenommen werde mögen/ vnd welche indicia zur Tortur genungſam ſeyn/ oder nicht/ vnd wenn einer rechtſchaffen peinlich examiniret iſt/ oder wenn einer ſeine indicia purgiert oder nit/ ſolches alles ſtellen die Rechte zur Beſcheidenheit eines ehrlichen frommen Richters/ dieweil darinne kein gewiſſe Maß oder Regel fürgeſchrieben werden kan/ vmb der enderung willen der Fälle/ da ſich jmmer einer anderſt/ vnnd mit andern Qualiteten/ Vmbſtänden zutregt/ denn der ander/ zu dem man ſich auch nach der Qualitet der That/ der Perſon/ der Lande Art/ vnd dem Gebrauch oder Gewonheit nach/ richten vnd halten muß/ auch nach andern Vmbſtänden vnd Qualiteten ſonſt mehr.

11 Quid autem ſi reus † ſemel aut pluries confeſſus fuerit in tormẽtis, deinde tempore ſuo adductus ad banchum iuris in loco ratificationis negauerit, & confeſſionem ipſam reuocauerit, quid tunc aget iudex? Dic, quod reponet illum iterum

ad

ad torturam, in qua tandiu morabitur ſuſpenſus, quantū iudici videbitur eſſe ſufficiens, & ſi reuocationem ipſam reuocauerit, reuertendo ad primam confeſſionē illi ſtandum erit, & iterum ratificanda, ſi vero paſſis tormentis ſemper in eadē reuocatione inſteterit, debebit abſolui, vide Bart. *in l. 1. §. ſi quis vltro. & in l. repeti. ff. de quæſt.*

Wie aber letztlich / wenn der gefangen einmal oder auch zu mehrmalen were peinlich gefragt / vnnd hett in ſolcher peinlichen Frag etliche Vbelthat bekennet / die er aber hernach / als er für der Gerichtsbanck beſtetigen vnnd wider bekennen ſolien / wider geleugnet vnnd widerruffen / daß er die That nicht gethan / ſondern die auß Marter bekent / was ſoll der Richter in dem Fall thun vnnd fürnemen gegen einen ſolchen gefangen? Darauff ſag / daß jhn der Richter ſoll nemen / vnd wider mit peinlicher Frag auff ziehen / auch ſo lang an der Marter hengen laſſen / als er ſich bedüncken läſt / daß es genung ſey in ſolchem Fall / vnd ſo er von ſolchem Widerruffen abtritt / vnnd bekennet wider wie er am erſten gethan / ſo ſoll der Richter darauff hafften / vnd den gefangen

solch sein bekantnuß wider vor der gerichts banck ratificieren vnnd bekrefftigen lassen/ wolt er aber/wie man jhr wol sind/ darauff nicht verharren/vnd alzeit widerruffen/ so soll jhn der Richter loß lassen.

Et Dom.Hippol.de Marsil.dicit, quod dum ipse erat officialis illustriss.ducis Mediolani, habuit præ manibus quendam insignem Ribaldum, qui similes actus sępius fecit, & repetitis vicibus in tortura fatebatur,deinde ad banchum iuris adductus semper negauit, & reuocauit præcedentem confessionem,adeo quod fuit sibi necesse, vt dicit, illum absoluere,& abolere processum cum inquisitione.Interrogatus postea, quare sic fecerat, respondit, quod magis sibi expediebat torqueri pluries in brachijs cum chorda, quam semel in gula,quoniam multi inueniuntur medici, qui sciunt resarcire ossa brachiorum,etiamsi essent fracta,sed nemo reperitur,qui sciat resarcire gulam laqueo obclusam.

Vnnd der fürtreffliche Rechtsgelerte Hippol.de Marsil.sagt/daß jhm ein solcher Fall begegnet/als er zu Meyland ein Official

cial gewesen / also daß jhm ein abgeführter Schalck fürkommen / der sich offt peinlich martern lassen / auch allweg in der Marter bekent / aber wenn er für die Gerichtsbanck kommen ist / allzeit widerruffen / vnd solchs so lang getrieben / daß jhn der Richter hat müssen ledig geben / vnd den Proceß cassieren vnd auffheben. Als er aber nach der erledigung gefraget worden / warumb er also bekennet / vnnd allzeit wider geleugnet / hat er darauff geantwortet / es were sein höchste Nohtturfft gewesen / daß er auß zweyen bösen das beste hette bedencken müssen / hete derowegen gedacht / es were besser / daß er sich an den Armen martern ließ etlich mal mit der Chorden / denn daß er jhme einmal solt die Gurgel verknüpffen lassen / dieweil man viel Ertzte findet / welche einem an den Armen helffen können / wenn sie gleich entzwey gebrochen seyn / daß sie wider gerade werden / aber keiner wird befunden / der eine helffen köndt / wenn jhm die Gurgel nur ein kleine weile am Galgen verknüpffet were worden.

SOLI DEO GLORIA.

FINIS.

INDEX

Rerum & verborum, quæ hiſce duobus tractatibus continentur, copioſus.

A.

Accuſati à torto, an ob huiuſmodi præſumtionem tortura applicari poſſint. fo. 66

Accuſatus de furto, ſi tortus confiteatur, an torqueri poſſit pro alijs furtis, de quibus contra eum indicia non habentur. fol. 70.

Auctoritas iuris non eſt in poteſtate iudicantium, ſed facti quæſtio, fol. 142

Adminiculi diuiſio quæ 191. adminiculũ vehemes quod nam eſt. 191 adminiculũ non vehemẽs ſeu leue quod dicatur. 192

Aduocati nec de iure, nec de conſuetudine torqueri poſſunt. f. 167. aduocati cuiuscunq; ciuitatis decuriones ſunt. fol. 168. Aduocatus in examinatione præſens eſſe non debet, ſed bene in iuramenti delatione poteſt. fol. 114. & ſeq.

Ætas decrepita quæ dicatur. fol. 14

Argumentum quid eſt. 191

C.

Cauſſa criminalis argumẽtis & præſumtionibus cognoſci & terminari poteſt. fol. 156. quamuis de liquido delicto probari non poſſit. ib.

Cauſa ſuſpicionis & culpæ ceſſante, merito quoque ceſſat tortura. 260

Celari nulla tergiuerſatiõe poteſt, quod in euidenti eſt. 195

Clerici & presbyteri an & quãdo torqueantur. 17. & ſeq.

Complexionum diuerſitas in ſuſtinentes tormentis multa & quanam. 223 & ſeq.

Confeſſio, ad verba iudicis facta, reo dicentis, aut confitere, aut ad tormenta duceris, quãdo locum habeat. f. 108. Confeſſio apud tormenta facta, in tormentis facta dicitur. 103. Confeſſio etiam in tortura, iuncta cum fama publica, vel cum alio iudicio facit indicium ad torturam. 46. Confeſſio in ciuilibus, in quibus differens ſit à confeſſione in criminalib. facta. 49. Confeſſio in leuib. tormentis facta, ratificatione indiget, ſicut in confeſſione in plenis tormentis facta. 213. Confeſſio in tormentis, & ſtatim reuocata, an quid operari poſſit

possit in præiudicium confitentis. 96. Confessio metu tormentorum facta, absq; perseuerationę, nullatenus præiudicat. 97. Confessio in tortura facta sine indicijs verisimilibus nulla censetur, etiamsi extra tormenta ratificetur. 29. & seq. Confessioni in tormentis vel eorum formidine facta, non creditur. 50. Secus si postea in ea perseuerauerit. 51. Cõfessio in tormẽtis facta quanam dicatur. 101. Confessio iudicialis vel etiam extra iudicialis indicium facit ad torturam, 46. Confessio rei facta in præparatorijs tormentorum dicitur metu facta, egetq; ratificatione. 203. Confessio rei de crimine, an ratificari vel reiterari debeat, antequam condemnatio sequi possit. 51. Confessio rei statim in causa criminali ei nõ præiudicat, nec plenam probationem facit. 48. Confessio socij in crimine indicium ad torturam facit. 46. Confessio spontanea, nullis quoque indicijs præcedentibus, valet, quam condẽnatio sequi potest. 100. Confessio torti, nullis legitimis indicijs præcedentibus, non valet. 98. secus si præcedant, cum à tormentis non sit incipiendum. 99. Confessio torti an sibi noceat, si copia indiciorum denegata fuerit remissiue. 284. & seq. Confessioni vltro vel sponte facta fides adhiberi non debet. 54. Confessio sponte facta, statim ratificari vel reuocari potest, sed ea quæ in tormentis fit, non statim ratificari debet, sed postea ex interuallo. 54.

Confessus formidine tormentorum auditur appellans: secus si est error iuris. 94.

Cõiectura definitio quæ. 192

Coniectura ex qualitate facti accipitur. 150. Coniecturæ varię colliguntur secundum locorum varietatem. fol .35

Consiliarij ciuitatum de iuris solennitate torqueri non debent, cum sint decuriones. 168. secus de generali consuetudine. ibid. Iudex consiliarios seu decuriones torquens, capite plectitur. 169. secus in crimine læsæ maiestatis, & prædationis populi. ib. Consiliarij depositio officio se absentans, pro confesso habetur, quod male fecerit. 139

Consuetudo, quod milites aut decuriones torqueri possint, non valet. 249. & seq. idem de doctore loquitur Romanus in singularib. 251
Contrarium dicenti onus probandi incumbit. 128
Conuersatio mala est malæ operationis indicium. 34
Conuersatio mala est conscientiæ depravatæ indicium. 34. Et ex mala conuersatione quis etiam bonus efficitur vitiosus. 35
Conuictus de crimine appellare nequit, potest tamen confessionem ratificare aut reuocare. 53.
Copia indiciorum reo ad se defendendum concedi debet, & quando. 89. & seq.
Cruciatus corporis quilibet, etiam minimus, maior est qua cunq; re pecuniaria quantũcunq; sit magna. 272
Cui licet quod plus est, vtiq; licet quod est minus. 88
Cui quod plus est conceditur, non debet denegari quod est minus. 88
Culpa lata in delictis, dolo non æquiparatur. 123
Cum puella iuuenis repertus, vel de eius domo exiens, supposuisse præsumitur. 40. Iuuenis prius torqueri debet quã senex, tanquam minus stabilis. 24

D.

Damnatus ad bestias seu mortem, si reipubl. sit vtilis, an ad preces populi liberari debeat, & torqueri possit. 263. & seq. Hæc tamen limitantur in sequentibus. 265
De arma portantibus lex male præsumit. 149. Lex de inimico omne malum præsumit. 137. Lex æquiparat confessionem factam in ipsis tormẽtis, & ex tortura, & formidine tormentorum. 101. Lex vbi non distinguit, nec nos quoq; distinguere debemus. 72. & 239.
Decrepitus in crimine læsæ maiestatis & hæreseos torqueri potest, item Doctor & miles 15. Decrepitus torqueri non debet. 14
Decuriones eorumq; filij & nepotes, durante decurionatus officio propter dignitatẽ muneris torqueri nequeũt 248. Decuriones torquentur, cũ tempore decurionatus defide instrumenti, quod ante decurionatum confecerant, quæritur. 16. Decuriones siue Senatus sunt pars corporis imperatorij. 248

Defensio datur reo ante torturam, aduersus indicia contra eum recepta. 86. Defensio nullo modo reo denegari debet, etiam sponte vel coacte cõfesso. 89. Defensio etiã sponte confesso denegari non debet. 55. Defensionis facultas ante pœnæ impositionem nemini, etiam sponte confesso denegari debet. 95. Defensio & probatio eius vsq; ad sententiam fieri possunt. 99.

Definitio famæ quæ est. 135

Definitio infamiæ quæ. 186

De inimico inimicus malefacere & mala cogitare a iure præsumitur. 36. & de quo dicatur. 43

Denegatio victus est tortura species. 8

Detentus in carcere vt siti moriatur, torqueri debet, & si confiteatur, confessio eius nõ valet. 106

Distinguere iudex non debet, vbi lex non distinguit. 239

Iudex ex indicijs dubitatis ad torturam procedere non debet. 197. Iudex haud facile ad tormenta procedere debet, si veritas leuiori quadã via obiecti criminis prius reperiri potest. 3. Iudex in dubio modum torturæ excessisse non præsumitur. 21.

Iudex in quæstione repetenda tortum, quo ad animi & corporis fortitudinem inspicere debet, num sustinere possit. 73. Iudex dolo malo & sine causa, torturæ aliquem applicans, capite plectitur. 73.

Dubitatum indicium siue semiplenum quodnã est. 184. Indubitatum seuplenum indicium quodnã dicitur. 185. Indicium duplex est, dubitatum & indubitatum 183. Indicium non inducitur contra fugientem propter terrorem familiæ, et postea citatum comparentem. 45. Indiciũ consurgit, si postquam dominus in aure famuli locutus est, ipse famulus aliquod crimen commiserit. 45. Indicia sunt pars probationis clarã. 34. Indicium dicitur ab indicando. ib. Indicia sufficientia & verisimilia quæstionem præcedere debent, neque in omni causa, aut qualibet persona est proponenda. 28. Indicia qualia ad torturam requirantur, arbitrio iudicis cõmittitur. 32. & 40. Indicia noua dicũtur, quæ a primis differunt specie vel substantia. 81

Dictum vnius testis ad quæstionem habendam sufficit, & quando, 135. Dictum vnius testis cum fama indicium sufficiens ad torturam facit, & quando. 137. & 141

Doctores & Aduocati torqueri nequeunt propter dignitatem, & nõ tantum durãte aduocationis officio, sed etiam eo depositio. 252

Duo vel plura imperfecta vnũ imperfectũ constituunt. 156

E.

EFFectus cessat caussa quoq; cessante. 260

Error quid est. 192

Euidens & manifestum inter se differunt, & differunt quoq; à notorio, 193. et seqq. & 196. Euides quid est. 194

Exdiuersis illatio non est bona. 274

F.

FActa hominum ex dictis pensantur. 38

Fœmina prius quam masculus torqueri debet, & curnam. 23. & seq. Fœmina prægnantes torqueri non debent, nisi post partum. 11. Fama & opinio alicuius qualis in ciuitate sit, talem eum esse præsumimus. 36. Fama diuisio quæ. 185. & seq. fama homini inhærens quæ est. 186. famæ contrariũ est infamia. ibid. Fama inter homines quænam est. 187. & seq. Fama mala alicuius de præterito, facit eum malum præsumi in eodem genere mali. 42. Fama probatio probationi vnius testis æquiparatur. 134. definitio famæ quæ. 135. fama per se nõ probat sed inducit aliquod indicium ad confirmandas alias probationes. 135. Secus si oriatur à fide dignis & cum fuga iuncta sit. 137. Fama probata simul cum aliquo indicio legitimum indicium facit ad torturã, cum alias per se nõ sufficiat famæ. 140. Fama publica à fide dignis personis orta, ad torturã indicium facit. 46

Febricula leui laborans non excusatur, quo minus teneatur citatus comparere. 211

Ferula est quædam species torturæ in pueris. 9. Ferula minoribus datur, vt veritas sciatur, sed non vt condemnetur. 14. & in quibus hoc valet, vel non, ibidem.

Fictio quæ est. 190. & seq.

Filius si torquetur, prout torqueri debet, ante patrem, eorum